

Исх. № 161227-2

дата: 27 декабря 2016 г.

кому: руководителю ФАС России
Игорю Юрьевичу Артемьеву
Адрес: Центральный аппарат ФАС России: 125993,
г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242,
ГСП-3
E-mail: delo@fas.gov.ru
телефон:(499) 755-23-23
Факс: (499) 755-23-24

От кого: ООО «ЭНТОС ПЛЮС»

Жалоба на положения документации о закупке.

1. Заказчик/Уполномоченный орган: «АДМИНИСТРАЦИЯ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ ЛЮБЕРЕЦКИЙ МУНИЦИПАЛЬНЫЙ РАЙОН МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ»: Почтовый адрес: Российская Федерация, 140000, Московская обл, Люберцы г, пр-кт ОКТЯБРЬСКИЙ, 190; Место нахождения: Российская Федерация, 140000, Московская обл, Люберцы г, пр-кт ОКТЯБРЬСКИЙ, 190; тел. 7-495-5033044; e-mail: munzakaz@hotmail.com; Ответственное должностное лицо: Бархагов Сергей Андреевич.

2. Заявитель: ООО «ЭНТОС ПЛЮС»

3. Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке:
www.zakupki.gov.ru

4. Номер извещения: № 0148300021216001129

Наименование аукциона: «Выполнение работ по обеспечению текущего содержания линий уличного освещения города Люберцы в 2017 году в рамках реализации мероприятия «Обеспечение текущего содержания линий уличного освещения города Люберцы» муниципальной программы «Освещение города Люберцы»»

5. Дата опубликования извещения о проведении электронного аукциона:
13.12.2016.

6. Обжалуемые положения документации о закупке:

Положения документации о закупке опубликованы с нарушениями норм 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).

7. Доводы жалобы:

7.1 В проекте контракта не установлено условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае если

контракт заключается с физическим лицом, то данное требование установлено ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, согласно которому 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.

7.2 Федеральным законом от 5 апреля 2013 г №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №44-ФЗ) предусмотрен механизм борьбы с недобросовестными участниками закупки, предлагающими необоснованное снижение цены контракта, путем введения антидемпинговых мер.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона № 44-ФЗ, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона № 44-ФЗ, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять процентов и более процентов ниже начальной (максимальной), контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Таким образом, положениями Закона № 44-ФЗ предусмотрен механизм защиты заказчика от действий недобросовестных участников закупки в случае необоснованного снижения цены контракта такими участниками.

Начальная цена контракта составляет менее 15 миллионов рублей, но при этом Заказчиком не предусмотрена возможность предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса) или информацию, подтверждающей добросовестность участника на дату подачи заявки, в случае если предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, Заказчиком нарушены положения статьи 37 Закона о контрактной системе.

7.3 В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке 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.

В соответствии с частью 4 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренных контрактом.

Согласно с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пени). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня,

следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка РФ от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством РФ, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка РФ от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Пунктом 8 статьи 34 Закона о контрактной системе закреплено: штрафы начисляются 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. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ.

Таким образом, Законом о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенной в порядке, установленном Правительством РФ, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Следовательно, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе.

При этом подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил устанавливают указание различных размеров штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

В случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным.

Однако в проекте Контракта заказчика данное условие, предписанное Правилами, не выполняется, указаны размеры штрафов только для одного значения цены контракта (при этом Заказчик не знает, по какой цене будет заключен контракт):

«7.2. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств по Контракту, начисляется штраф в виде фиксированной суммы в размере 2,5 проценты Цены Контракта и составляет _____ рублей ____ копеек.

7.3. Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Исполнителем обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа является фиксированным в размере 10 процентов Цены Контракта и составляет _____ рублей ____ копеек.»

7.3 Согласно, части 3 ПИСЬМА ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке"

При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Приложение к Техническому заданию № 1 содержит следующие требования, которые имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке:

Провод силовой 2х1,5 мм ² ГОСТ 31947-2012 ГОСТ 22483-2012	Прочность на разрыв изоляции провода до старения	10	Н/мм ²
	Относительное удлинение изоляции провода при разрыве после старения	125	%
	Прочность на разрыв оболочки провода до старения	9,0	Н/мм ²
	Относительное удлинение оболочки провода при разрыве после старения	100	%
Кабели силовые с пластмассовой изоляцией ГОСТ 16442-80 ГОСТ 22483-2012 ГОСТ 5960-72	Прочность изоляции при разрыве до старения	12,5	МПа
	Относительное удлинение изоляции при разрыве до старения	125	%
Кабели силовые с пластмассовой изоляцией ГОСТ 16442-80 ГОСТ 22483-2012 ГОСТ 5960-72	Прочность изоляции при разрыве до старения	10,0	МПа
	Относительное удлинение изоляции при разрыве после старения	125	
Провод изолированный самонесущий СИП-2А ГОСТ 31946-2012 ГОСТ 22483-2012	Прочность изоляции при растяжении	12,5	МПа
Провод изолированный самонесущий СИП-2А 4х50 мм ² ГОСТ 31946-2012 ГОСТ 22483-2012	Прочность при растяжении	12,5	МПа
	Относительное удлинение при разрыве	200	%
Провод изолированный самонесущий СИП-2А 4х70 мм ² ГОСТ 31946-2012 ГОСТ 22483-2012	Прочность при растяжении	12,5	МПа
	Относительное удлинение при разрыве	200	%
Бетон ГОСТ 26633-2015 ГОСТ 7473-2010	Предел прочности при сжатии в возрасте, 28 суток	29,4	МПа
	Предел прочности при изгибе, в возрасте, 28	4,4	МПа

ГОСТ 10178-85 ГОСТ 31108 – 2003 ГОСТ 8267-93 ГОСТ 8736-2014	суток		
--	-------	--	--

Также при описании многих других товаров положения документация содержат показатели характеристик, которые можно узнать, только при испытании определенной партии товара после его производства.

Заказчик требует указать конкретные показатели характеристик, которые можно узнать, только при испытании определенной партии товара после его производства. Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика указать в заявке показатели характеристик, указанных выше незаконно.

Данная позиция подтверждается практикой территориальных органов ФАС России:
- Решение по делу № № 125-15/гз от 05.05.2015.

На основании вышеизложенного, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе»

ПРОШУ:

1. Приостановить размещение заказа;
2. Провести внеплановую проверку
3. Вынести предписание об устранении нарушений.
4. Применить к ответственным лицам административное и дисциплинарное взыскание.

Приложения:

Документация ЭА.

Приказ о назначении директора

Генеральный директор ООО «ЭНТОС ПШОС» _____ Шнейд-Миллер Л.К.

X

Л.К. Шнейд-Миллер
Генеральный директор