

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-143/17

по результатам рассмотрения жалобы ИП Павлова П.В. на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

01.03.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ИП Павлова П.В. от 08.02.2017 № К0025, направленную письмом Московского УФАС России от 09.02.2017 № МГ/6692-1 (вх. от 10.02.2017 № 20552/17), на действия (бездействие) заказчика АО «АКИН» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение подрядных работ, включающих строительномонтажные работы, закупку оборудования и работы по установке, монтажу, наладке, испытанию и пуску оборудования в эксплуатацию, а также инструктаж специалистов Заказчика по эксплуатации установленного оборудования, согласно техническому заданию и рабочей проектной документации на «Реконструкцию и техническое перевооружение опытного производства. Техническое перевооружение опытного производства и испытательной базы – 2 этап» на АО «АКИН», г. Москва» (извещение № 1373000001217000001) 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 ИП Павлова П.В. (далее - Заявитель) от 08.02.2017 № К0025, направленная письмом Московского УФАС России от 09.02.2017 № МГ/6692-1 (вх. от 10.02.2017 № 20552/17), на действия (бездействие) заказчика АО «АКИН» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение подрядных работ, включающих строительномонтажные работы, закупку оборудования и работы по установке, монтажу, наладке, испытанию и пуску оборудования в эксплуатацию, а также инструктаж специалистов Заказчика по эксплуатации установленного оборудования, согласно техническому заданию и рабочей проектной документации на «Реконструкцию и техническое перевооружение опытного производства. Техническое перевооружение опытного производства и испытательной базы – 2 этап» на АО «АКИН», г. Москва» (извещение № 1373000001217000001) (далее — Аукцион, Жалоба).



В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 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 настоящего Федерального закона, 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.

25.01.2017 в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 09.02.2017;

Дата и время рассмотрения заявок 10.02.2017;

Дата проведения Аукциона 13.02.2017;

На участие в закупке подана 1 заявка, допущена 1 заявка.

Согласно пункту 14 Информационной карты Документации источник финансирования закупки: денежные средства, предоставляемые в соответствии с договором от 09.12.2016 г. № 528/41200-1/2016, заключенным между АО «АКИН» и АО «КОНЦЕРН «МОРИНФОРМСИСТЕМА – АГАТ».

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

1. Информация об Аукционе отсутствует в плане графике Заказчика;
2. Заказчиком установлен в Извещении срок подачи заявок менее 15 дней.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя информация об Аукционе отсутствует в плане графике Заказчика. Согласно части 11 статьи 21 Закона о контрактной системе Заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что Заказчиком заключен договор с АО «КОНЦЕРН «МОРИНФОРМСИСТЕМА – АГАТ» от 09.12.2016 г.

№ 528/41200-1/2016 на предоставление денежных средств в целях реализации инвестиционного проекта на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства (далее — Договор).

В соответствии с пунктом 4.3.20 Договора Заказчик руководствуется нормами Закона о контрактной системе, только при определении поставщика и исполнении гражданско-правовых договоров, заключенных Заказчиком в целях реализации инвестиционного проекта на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства.

При этом, как следует из пояснений Заказчика, Договор не устанавливает каких либо иных обязательств применения Заказчиком норм Закона о контрактной системе, в том числе при размещении планов-графиков.

Кроме того, согласно письмам Министерства экономического развития Российской Федерации от 24.06.2016 № Д28и-1613, 12.11.2014 № Д28и-2492 обязанность по осуществлению планирования закупок для юридических лиц, реализующих инвестиционные проекты по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства, нормами Закона о контрактной системе не установлено.

Также представители Заказчика представили план закупок Заказчика, составленный в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на 2016-2017 гг., размещенный в ЕИС, согласно которому данная закупка размещена под № 39.

Таким образом, в отсутствие обязанности Заказчика размещать данную закупку в плане-графике в ЕИС, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя, Заказчиком установлен в Извещении срок подачи заявок менее 15 дней.

Согласно части 1 статьи 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации, течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Комиссией установлено, что Заказчиком 25.01.2017 в 16:06 в ЕИС

размещено Извещение, вместе с тем, срок окончания подачи заявок на участие в Аукционе установлен 09.02.2017 в 10:00 .

На заседании Комиссии установлено, что дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе установлена на пятнадцатый день - 09.02.2017.

Таким образом, установленный в Документации срок окончания подачи заявок на участие в Аукционе не соответствует части 2 статьи 63 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов подтверждающих, что у Заявителя отсутствовала возможность подать заявку на участие в Аукционе.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

3. 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.

Согласно части 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, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом 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 контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что

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 Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 № 1063 утверждены 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 (далее - Правила).

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.

Согласно пункту 8.3 проекта государственного контракта Документации в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). 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 в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты

пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы, но не более 5% (пяти процентов) стоимости Оборудования и Работ (услуг).

Также пунктом 8.5 проекта государственного контракта Документации установлено, что в случае неисполнения подрядчиком обязательства по передаче Заказчику документации, указанной в контракте, подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере 10 000,00 рублей (десять тысяч рублей) за каждый день задержки предоставления соответствующих документов.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что в проекте государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью Документации, установлен не соответствующий требованиям Правил порядок определения размера пени за ненадлежащее исполнение Заказчиком, размера штрафов за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают части 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно пункту 4.2 проекта государственного контракта Документации детализация Цены Контракта приводится в спецификации и смете. Спецификация, смета и график выполнения работ предоставляется подрядчиком на стадии заключения контракта. Смета и график выполнения Работ подписываются обеими сторонами.

Вместе с тем, Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность победителем Конкурса на стадии заключения контракта указывать в проекте государственного контракта цену каждого этапа исполнения контракта.

Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика не соответствуют части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Пунктом 16 Информационной карты Документации установлено требование к участникам закупки о наличии выданного саморегулируемой организацией в соответствии с приказом Министерства регионального развития

Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» и ст. 52 Градостроительного Кодекса РФ действующего свидетельства о допуске на виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, имеющее в своем составе следующие виды работ. В случае если подрядчик (генеральный подрядчик) привлекает на основании договора других лиц (субподрядчиков), имеющих свидетельство СРО на виды работ, указанные в настоящей документации, в части организации работ, касающейся: «33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.1.6. Предприятия и объекты машиностроения и металлообработки» В случае если подрядчик осуществляет самостоятельно работы или определенный вид работ, указанный ниже: «6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций, 7.1. Монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений, 7.2. Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок, 15. Устройство внутренних инженерных систем и оборудования зданий и сооружений, 15.1. Устройство и демонтаж системы водопровода и канализации, 15.2. Устройство и демонтаж системы отопления, 15.4. Устройство и демонтаж системы вентиляции и кондиционирования воздуха, 15.5. Устройство системы электроснабжения, 15.6. Устройство электрических и иных сетей управления системами жизнеобеспечения зданий и сооружений».

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что поставка оборудования составляет наибольшую часть выполняемых работ, услуг предусмотренных к исполнению по договору заключаемому по результатам проведения закупки.

Указанное требование не предусмотрено частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, и следовательно, действия Заказчика, установивших в Документации указанное требование, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Павлова П.В. от 08.02.2017 № К0025, направленную письмом Московского УФАС России от 09.02.2017 № МГ/6692-1

(вх. от 10.02.2017 № 20552/17), на действия (бездействие) заказчика АО «АКИН» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение подрядных работ, включающих строительномонтажные работы, закупку оборудования и работы по установке, монтажу, наладке, испытанию и пуску оборудования в эксплуатацию, а также инструктаж специалистов Заказчика по эксплуатации установленного оборудования, согласно техническому заданию и рабочей проектной документации на «Реконструкцию и техническое перевооружение опытного производства. Техническое перевооружение опытного производства и испытательной базы – 2 этап» на АО «АКИН», г. Москва» (извещение № 1373000001217000001) обоснованной в части установления в Извещении срока подачи заявок менее 15 дней.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 6 статьи 31, части 5, 8 статьи 34, части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений.

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