

РЕШЕНИЕ

по делу № РЗ-94/16 о нарушении законодательства

о контрактной системе

Резолютивная часть решения оглашена «27» июня 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено «29» июня 2016 года.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) в составе:

председатель – руководитель управления Е.А. Гречишникова,

члены комиссии:

заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Иванов В.В.,

в присутствии представителей:

администрации Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области - <...>,

в отсутствие представителя ООО «СТРОЙИНВЕСТ»,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель) на действия администрации Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорог по улицам Новая и Красная в селе Сабуро-Покровское сельсовета Сабуро-Покровский Никифоровского района Тамбовской области (извещение № 0164300024316000003),

УСТАНОВИЛА:

Администрация Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области 06.06.2016 года опубликовала на сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещение № 0164300024316000003 о

проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорог по улицам Новая и Красная в селе Сабуро-Покровское сельсовета Сабуро-Покровский Никифоровского района Тамбовской области.

Начальная (максимальная) цена контракта - 16 000 045 руб.

ООО «СТРОЙИНВЕСТ», считая документацию об аукционе несоответствующей требованиям законодательства о контрактной системе, обратилось с жалобой в антимонопольный орган.

Заявитель считает, что в проекте контракта отсутствуют «всевозможные» значений размеров штрафа для каждого порогового значения цены контракта.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы также нарушены действиями Заказчика, не установившего запреты (ограничения), предусмотренные Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено».

Кроме того, Заявитель указывает на то, что в проекте контракта не установлено условие отсрочки уплаты неустойки (штрафов, пеней), что нарушает часть 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев жалобу, возражения на нее и материалы электронного аукциона, приходит к следующим выводам.

1. Довод заявителя о нарушении Заказчиком ст. 34 Закона о контрактной системе в части установленных в проекте контракта размеров штрафа, признан обоснованным в силу следующего.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 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). 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 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.

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

Порядок определения в контракте фиксированного размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, в том числе гарантийного обязательства (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), а также размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства устанавливается 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, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063 (далее по тексту решения – Правила).

В соответствии с пунктом 5 Правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей.

Согласно пункту 4 Правил 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.

Как установлено материалами дела, начальная (максимальная) цена контракта составляет **16 000 045 руб.**

Пунктом 10.2.2 проекта контракта установлено следующее: «*За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, в сумме **(2,5 процента цены контракта)**».*

Пунктом 10.3.2 проекта контракта определено, что штраф начисляется подрядчику за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, за исключение просрочки исполнения обязательств. Его размер определяется в размере **10 процентов цены контракта и составляет _____ рублей**».

Иные возможные размеры штрафов за ненадлежащее исполнение контракта в проекте контракта не установлены, что противоречит законодательству о контрактной системе.

Таким образом, в проекте муниципального контракта указаны не все возможные значения размеров штрафов, предусмотренных Правилами, для каждого порогового значения цены контракта, а именно – для случая, если цена контракта составит сумму более 3 млн. рублей.

Вместе с тем из смысла части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе следует, что размер неустойки, штрафов, пеней, начисляемых в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Положениями Закона о контрактной системе не предусмотрено внесение изменений заказчиком в положения проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупки. Между тем, подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафов в зависимости от цены контракта.

Учитывая, что контракт заключается **по цене, предлагаемой участником закупки**, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчику целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, утвержденных Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Рассмотренный довод ООО «СТРОЙИНВЕСТ» признается обоснованным. Заказчиком нарушены части 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Довод жалобы об отсутствии в проекте контракта условия отсрочки уплаты неустойки (штрафов, пеней) и нарушении пункта 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе Комиссия Тамбовского УФАС России считает необоснованным в силу следующего.

Согласно [части 6.1 статьи 34](#) Закона о контрактной системе 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).

В соответствии с указанной нормой принято Постановление Правительства РФ от 14 марта 2016 г. N 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).

Пунктом 1 Постановления №190 предусмотрено, 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.

Статьей 34 Закона о контрактной системе определен исчерпывающий перечень обязательных условий контракта, к числу которых включение условия списания или отсрочки уплаты штрафных санкций не отнесено. Иные статьи Закона о контрактной системе также не устанавливают обязанности Заказчика включить его в проект контракта.

При указанных обстоятельствах Комиссия Тамбовского УФАС России признает рассмотренный довод Заявителя необоснованным и не свидетельствующим о нарушении его прав и законных интересов.

3. ООО «СТРОЙИНВЕСТ» в своей жалобе указывает, что в извещении о проведении Аукциона отсутствует запрет, установленный Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2016 №1457.

В ходе анализа документации рассматриваемого аукциона комиссия Тамбовского УФАС России установила, что пунктом 5.1 раздела 5 «Требования к участникам аукциона» документации об аукционе указано: *«В соответствии с постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 1457 выполнение работ, оказание услуг, являющихся объектом закупки, организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено».*

В совместной позиции Минэкономразвития России и ФАС России (№ 12589-ЕЕ/ 28и, №АЦ/28993/16 от 28.04.2016) указано следующее по рассматриваемому вопросу.

Пунктом 5 постановления Правительства Российской Федерации от 27 декабря

2015 г. № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (далее соответственно - Постановление № 1457, Перечень) предусмотрено, что работы, услуги, закупаемые для обеспечения государственных и муниципальных нужд, не могут выполняться, оказываться организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

В соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Таким образом, заказчики при подготовке документации о закупке и (или) извещения об осуществлении закупки работ, услуг устанавливают на основании пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе единое требование о том, что участник закупки не может являться организацией, находящейся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организацией, контролируемой гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

Вместе с тем требование о соответствии участника закупки условиям, указанным в Постановлении № 1457, может быть установлено заказчиком на основании части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Применение заказчиком любых указанных положений Закона о контрактной системе при установлении требований к участникам закупки, предусмотренных Постановлением № 1457, является надлежащим исполнением указанного постановления, указали Минэкономразвития России и ФАС России.

Исходя из изложенного, Комиссия Тамбовского УФАС России считает необоснованным рассмотренный довод Заявителя.

4. В ходе проведения внеплановой проверки Комиссия Тамбовского УФАС России установила в действиях Заказчика иные нарушения Закона о контрактной системе при утверждении документации Аукциона.

Пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в

извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

4.1. Частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, наименование страны происхождения товара.

Однако, в разделе 3 «Порядок подачи заявок. Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» документации Аукциона не содержится обязательное требование о предоставлении в составе первых частей заявок наименования страны происхождения товара, но включено не предусмотренное Законом о контрактной системе требование об наименовании места происхождения товара или наименовании производителя товара, что является нарушением п.2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

4. Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер.

В соответствии с извещением и документацией Аукциона предметом закупки является ремонт дороги.

Однако, в приложении №2 (Техническое задание) к проекту муниципального контракта установлено, в том числе, следующее: *«Подрядчик должен поставить строительные материалы, конструкции, инструменты, необходимые для выполнения работ по ремонту водонапорной башни, и нести ответственность за их сохранность, а также обеспечить разгрузку, складирование и охрану всего материала своими силами».*

Таким образом, в проекте контракта, являющимся неотъемлемой частью документации об аукционе, содержится недостоверная и противоречивая информация в части обязанности исполнителя поставить товар, не относящийся к предмету контракта, что вводит в заблуждение потенциальных участников закупки и не соответствует потребностям Заказчика. Данное противоречие предмета закупки и отдельных положений муниципального контракта является нарушением п.1 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссия Тамбовского УФАС России считает неправомерным другое положение Технического задания в части возложения обязанности на подрядчика по обеспечению сохранности материалов, имущества на территории выполнения работ (Тамбовская область, Никифоровский район, с. Сабуро-Покровское дороги по улицам Новая и Красная в с. Сабуро-Покровское) с момента начала производства работ до их завершения и приёмки Заказчиком. Из смысла данного

требования непонятна принадлежность материалов, имущества и их перечень, в отношении которых подрядчик обязан обеспечить их сохранность. Неопределенность и неоднозначность указанного требования также противоречит ст. 64 Закона о контрактной системе.

В действиях должностного лица Заказчика, утвердившего документацию об аукционе, содержатся признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части нарушения Заказчиком ч. 5 и ч. 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.
2. Признать администрацию Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области нарушившим ч. ч. 5, 8 ст. 34, п.п. 1 и 2 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику, оператору торговой площадки предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе при заключении контракта по результатам проведенного Аукциона.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закона о контрактной системе настоящее решение в течение трех месяцев со дня его принятия может быть обжаловано в арбитражный суд Тамбовской области по адресу: 392000, г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу РЗ-94/16 о нарушении законодательства о контрактной системе

Резолютивная часть предписания оглашена «27» июня 2016 г.

В полном объеме предписание изготовлено «29» июня 2016 г.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Комиссия) в составе:

председатель – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены:

заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Иванов В.В.,

на основании своего решения от 29.06.2016 по делу №РЗ-94/16 о нарушении законодательства о контрактной системе на основании пункта 2 части 22 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 о контрактной системе)

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. Администрации Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области (393030, Тамбовская область, Никифоровский район, с. Сабурово-Покровское, 2а) устранить нарушения ч.ч. 5, 8 ст. 34 и п.1 ч.1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно:

1.1. при заключении контракта по результатам электронного аукциона (извещение № 0164300024316000003) установить ответственность заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с требованиями ч.ч. 5 и 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, с учетом положений Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063;

1.2. при заключении контракта по результатам электронного аукциона (извещение № 0164300024316000003) исключить из приложения №2 (Техническое задание) к проекту контракта следующие требования к подрядчику:

- поставить строительные материалы, конструкции, инструменты, необходимые для выполнения работ по ремонту водонапорной башни, и нести ответственность за их сохранность, а также обеспечить разгрузку, складирование и охрану всего материала своими силами;

- обеспечить сохранность материалов, имущества на территории выполнения работ (Тамбовская область, Никифоровский район, с. Сабуро-Покровское дороги по улицам Новая и Красная в с. Сабуро-Покровское), с момента начала производства работ до их завершения и приёмки Заказчиком.

2. Оператору электронной торговой площадки АО «Единая электронная торговая площадка» обеспечить программную возможность исполнения п. 1 данного предписания.

3. Настоящее предписание необходимо исполнить администрации Сабуро-Покровского сельсовета Никифоровского района Тамбовской области в срок **до 20 июля 2016 года**.

4. Об исполнении настоящего предписания сообщить и представить доказательства в Тамбовское УФАС России **в срок до 20 июля 2016 года**.

Настоящее предписание в течение трех месяцев со дня его выдачи может быть обжаловано в суд, в арбитражный суд.

Комиссия Тамбовского УФАС России обращает внимание, что в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц заказчика в размере пятидесяти тысяч рублей.