

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/109-2018

02.08.2018г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя Магаданского областного государственного бюджетного учреждения «Тенькинская районная больница» (далее – МОГБУЗ «Тенькинская районная больница») Г. рассмотрела жалобу ООО «НовТехСтрой» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по ремонту помещений 2-го этажа главного корпуса МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» в рамках реализации мероприятия «Модернизация помещений МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения заказчиком при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.07.2018г. Заказчиком – МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» - на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по ремонту помещений 2-го этажа главного корпуса МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» в рамках реализации мероприятия «Модернизация помещений МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 10 966 756,64 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 31.07.2018г. 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 31.07.2018г.; дата проведения аукциона – 03.08.2018г.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 31.07.2018г. №0347300007318000062-1 на участие в рассматриваемом аукционе поданы 5 (пять) заявок, все из которых были признаны соответствующие установленным аукционной документации требованиям и допущены к участию в аукционе.

2 . Согласно доводу жалобы, установив размер пени в размере, рассчитываемом от ставки рефинансирования Центрального Банка, заказчиком допущено нарушение частей 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии 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, 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 **ключевой ставки** 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 силу пункта 6.3 проекта контракта, заказчиком установлено: «*Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства. При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **СТАВКИ РЕФИНАНСИРОВАНИЯ Центрального банка Российской Федерации** от неуплаченной в срок суммы*».

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 Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени **КЛЮЧЕВОЙ СТАВКИ Центрального банка Российской Федерации** от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Тогда как, заказчик в пункте 6.6. проекта контракта установил: «*Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Договором, в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени **СТАВКУ РЕФИНАНСИРОВАНИЯ Центрального банка Российской Федерации** от цены договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Договором и фактически исполненных Поставщиком*».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что считает указанные положения проекта контракта не противоречащим законодательству в силу того, что в соответствии с решением Совета директоров Банка России (протокол заседания Совета директоров Банка России от 11 декабря 2015 года № 37) значение ставки рефинансирования Банка России приравнено к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату, с 1 января 2016 года (Указание Банка России от 11.12.2015 № 3894-У «О ставке рефинансирования Банка России и ключевой ставке Банка России»).

Кроме того, согласно Письму Министерства финансов Российской Федерации от 30 марта 2016г. №02-02-04/18026, в случае если в контракт включено условие о расчете пени от ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, то размер такой ставки

признается равным размеру ключевой ставки Банка России.

Изменения в части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе в отношении размера пени, исходя из ключевой ставки, вступили в силу с 01.07.2018 г. на основании Федерального закона от 31.12.2017 №504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №504-ФЗ).

Извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 15.07.2018 г., то есть после вступления в силу данных изменений.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что Заказчик нарушил требования части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе, однако, учитывая тот факт, что значение ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации равно значению ключевой ставки Центрального Банка Российской Федерации, а также позицию Министерства финансов Российской Федерации, указанное нарушение не повлияло на результаты закупки и не привело к нарушению прав и законных интересов участников; ограничению круга участников закупки.

3. Согласно доводу жалобы, Заказчик не включил в проект контракта условие, предусмотренное пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, что является нарушением законодательства о контрактной системе.

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.

В силу части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

С 01.07.2018г., согласно Закону №504-ФЗ, пункт 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе изложен в следующей редакции:

«В контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в

бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком».

Заказчиком данные изменения не были предусмотрены и в проект контракта было включено условие, в соответствии с недействующей нормой Закона о контрактной системе:

«В случае если настоящий Договор будет заключен с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате такому физическому лицу, уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой Договора» (пункт 5.10 проекта контракта).

Таким образом, довод заявителя нашел свое подтверждение, Заказчиком нарушено требование пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4 . Заявитель указывает на несоблюдение Заказчиком сроков размещения извещения об электронном аукционе, а, соответственно, на сокращение срока подачи заявок.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта 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.

Извещение о проведении электронного аукциона размещено Заказчиком 15.07.2018г., окончание срока подачи заявок установлено 31.07.2018г в 09.00.

Как справедливо указывает Заявитель, в силу статьи 191 Гражданского Кодекса Российской Федерации, течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты.

Таким образом, 15-тидневный срок истекает 30.07.2018 в 24.00, а не как ошибочно полагает Заявитель 31.07.2018 в 24.00.

На основании изложенного, Заказчиком установлены сроки подачи заявок в соответствии с законодательством о контрактной системе, довод Заявителя следует считать ошибочным.

5. Пунктом 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, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) указанного Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с [частью 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

По мнению ФАС России, выраженного в Письме ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке», в целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой целесообразно указать на раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные [частью 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках; определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя); определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений.

При проведении внеплановой проверки закупки, Комиссия Магаданского УФАС России установила, что раздел 1 «Инструкция участникам электронного аукциона» не содержит ссылок на список материальных ресурсов, в соответствии с которым участники должны были предложить товар, необходимый для выполнения работ, и в соответствии с которым проводилась дальнейшая оценка заявок участников, также отсутствует дифференциация показателей в зависимости от их указания в заявке участником (неизменные, в виде диапазонного значения, конкретные).

Как пояснил представитель Заказчика, по результатам рассмотрения первых частей заявок участников (с порядковыми номерами №№1,2,3,4,5), все участники признаны соответствующими требованиям аукционной документации и все допущены к участию в аукционе.

Однако, неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки могло привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь могло привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе. Так как узнанное нарушение не повлияло на результаты закупки, предписание Заказчику в этой части не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НовТехСтрой» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по ремонту помещений 2-го этажа главного корпуса МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» в рамках реализации мероприятия «Модернизация помещений МОГБУЗ «Тенькинская районная больница» (реестровый номер <...>) обоснованной в части доводов о нарушении Заказчиком частей 5,7 статьи 34, пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях заказчика нарушения частей 5,7 статьи 34, пункта 2 части 13 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что по закупке, указанной в пункте 1 резолютивной части настоящего решения, вынесено предписание об устранении выявленных в ходе внеплановой проверки нарушений законодательства о контрактной системе (дело №04-30/105-2018), предписание не выдавать.

4. В связи с тем, что материалы дела №04-30/105-2018 переданы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, материалы дела №04-30/109-2018 должностному лицу не передавать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть

обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.