

Решение № 03-10.1/112-2016

о признании жалобы необоснованной

25 мая 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее также заявитель, Общество, ООО «Стройинвест») на действия департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – уполномоченный орган) и казенного учреждения города Омска «Управление по обеспечению деятельности Администрации города Омска» (далее также заказчик) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по устройству системы кондиционирования (реестровый номер «33.0290.16») (извещение № 0152300011916000320) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей ООО «Стройинвест» и заказчика, извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей уполномоченного органа – <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 3569э от 18.04.2016) жалоба заявителя на действия уполномоченного органа, заказчика при осуществлении закупки способом электронного аукциона.

По мнению заявителя, при проведении закупки заказчиком, уполномоченным органом нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-3208э от 18.05.2016) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 3725 от 24.05.2016), а также письменный отзыв на жалобу заявителя (вх. № 3723 от 24.05.2016).

24.05.2016 в адрес Омского УФАС России поступили письменные возражения

заказчика на жалобу Общества (вх. № 3722э от 24.05.2016).

Из представленных материалов и информации следует, что 29.04.2016 в 17:17 час. (по омскому времени) на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе № 0152300011916000320 с начальной (максимальной) ценой контракта 5705701,20 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 24.05.2016 № 0152300011916000320-1 на момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступило двадцать заявок, девяти участникам закупки отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с абзацем 1 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки **должна содержаться** информация, предусмотренная **пунктами 1 – 8 статьи 42** Федерального закона о контрактной системе, если иное не предусмотрено Федеральным законом о контрактной системе.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что в извещение, в том числе включается краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Федерального закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, **а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг**, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе **документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении** о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1 – 12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

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

Согласно пункту 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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 пункте 1.3 проекта контракта указан срок (период) выполнения работ: «в течение 40 (сорока) календарных дней с момента заключения контракта».

В соответствии с пунктом 2.7 проекта контракта «оплата выполненных работ производится Муниципальным заказчиком в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента подписания акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) на основании счета (счета-фактуры) путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика».

При этом из пункта 9.1 проекта контракта следует: «настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует по 31 декабря 2016 года».

Аналогичные сроки выполнения работ и их оплаты установлены в пункте 5.7 раздела I «СВЕДЕНИЯ ОБ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ» документации об аукционе.

В жалобе Общества указано: «Согласно письму Федерального казначейства от 19 мая 2015 г. № 07-04-05/09-319, при установлении в проекте контракта сроков его действия необходимо принимать во внимание предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки поставки товаров, завершения работ и оказания услуг, а также сроки выполнения иных обязательств по контракту (приемки и оплаты товаров, работ, услуг, а также выполнения гарантийных обязательств).

Заказчик указывает, что срок выполнения работ, согласно пункту 1.3 проекта контракта, в течение 40 календарных дней с момента заключения контракта, оплата за выполненные работы производится в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента подписания акта о приемке выполненных работ (пункт 2.7), но при этом срок действия контракта оканчивается только 31.12.2016 (пункт 9.1).

Установление сроков действия контракта, не соответствующих срокам исполнения обязательств по контракту, а именно, несоразмерное увеличение срока действия контракта по отношению к срокам выполнения обязательств по контракту с учетом обязательств по приемке и оплате работ неправомерно.

Это доказывает и практика ФАС (Решение Федеральной антимонопольной службы от 02.02.2015 по делу К- 79/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

Кроме всего прочего, указание завышенного срока действия контракта, влечет за собой дополнительные затраты на продление банковской гарантии, срок действия которой напрямую связан со сроком действия контракта, поскольку в п.3 статьи 96 указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц».

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе **исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер**, реализуемых после заключения контракта и направленных на

достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Федерального закона о контрактной системе, в том числе:

1) **приемку** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее – отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) **оплату** заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) **взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении** контракта в соответствии со статьей 95 Федерального закона о контрактной системе, **применении мер ответственности** и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Федерального закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Федерального закона о контрактной системе.

В силу частей 1 и 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор становится обязательным для сторон с момента его заключения и по общему правилу действует до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств.

Статьей 702 ГК РФ предусмотрено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Таким образом, обязательства по контракту на выполнение подрядных работ считаются выполненными в том случае, если работа была принята заказчиком в соответствии со статьей 720 ГК РФ и была произведена ее оплата (статья 711 ГК РФ).

Следовательно, при установлении срока действия контракта уполномоченному органу, заказчику необходимо учитывать условия исполнения всех обязательств сторон.

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено доказательств, подтверждающих неправомерное установление срока действия контракта.

В силу указанного Комиссия признает данный довод жалобы **необоснованным**.

3.2. В жалобе заявителем, в частности указано: «В соответствии с частью 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) 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 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Вместе с тем, необходимо отметить, что в соответствии с указанием Банка России от 11.12.2015 № 3894-У «О ставке рефинансирования Банка России и ключевой ставке Банка России» с 1 января 2016 года значение ставки рефинансирования Банка России приравнивается к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату.

При этом в соответствии с положениями пункта 7 Правил, пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой 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).

В этой связи при расчете неустойки, как для заключенных контрактов, так и для заключаемых, применяются положения постановления № 1063, то есть вместо ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации применяется ключевая ставка Банка России. Таким образом, указанное Заказчиком условие нарушает действующее законодательство».

Не соглашаясь с вышеуказанными доводами жалобы заявителя, уполномоченным органом в отзыве на жалобу заявителя указано: «Требования к содержанию Контракта установлены статьей 34 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»). При этом ответственность сторон определяется в соответствии с требованиями частей 4-8 статьи 34 Закона «О контрактной системе», регламентирующих ответственность сторон в виде уплаты неустойки (штрафа, пени) за неисполнение, ненадлежащее

исполнение сторонами своих обязательств по Контракту.

Пунктами 5,8 статьи 34 Закона «О контрактной системе» предусмотрено требование о начислении штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение со стороны заказчиков, подрядчиков (поставщиков, исполнителей) своих обязательств. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Порядок расчета пеней установлен Постановлением Правительства от 25.11.2013 N 1063 «Об утверждении Правил 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 - Постановление № 1063).

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 08.12.2015 г. № 1340 «О применении с 01 января 2015 года ключевой ставки Банка России» к отношениям, регулируемым актами Правительства РФ, в которых используется ставка рефинансирования Банка России, с 1 января 2016 г. вместо указанной ставки применяется ключевая ставка Банка России.

При этом указанием Центрального Банка РФ от 11 декабря 2015 г. № 3894-У с 1 января 2016 года значение ставки рефинансирования Банка России приравнивается к значению ключевой ставки Банка России, определённого на соответствующую дату. С указанной даты Банком России не устанавливается самостоятельное значение ставки рефинансирования.

В Разделе 8 «Ответственность сторон» Контракта содержатся положения о порядке уплаты неустойки (штрафа, пени) за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств и их размере, в соответствии с Постановлением № 1063, что соответствует требованиям статьи 34 Закона «О контрактной системе» об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных Контрактом.

Аналогичная позиция изложена в письме Министерства финансов Российской Федерации от 06.04.2016 № 02-02-04/19688.

О каком именно условии, нарушающем положения законодательства о контрактной системе, идет речь со стороны заявителя остается непонятным».

В разделе 8 «Ответственность сторон» проекта контракта установлено условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частями 4, 5, 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Комиссия признает данный довод заявителя **необоснованным.**

3.3. В жалобе заявителем указано на нарушение уполномоченным органом, заказчиком части 6.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, поскольку в проекте контракта не установлено условие об отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с постановлением Правительства РФ 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)».

Согласно части 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

В соответствии с частью 6.1 статьи 34 Федерального 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).

Во исполнение вышеуказанной нормы Федерального закона о контрактной системе принято постановление 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 от 14.03.2016 № 190).

В разделе 8 «Ответственность сторон» проекта контракта установлено обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частями 4 – 6, 7 – 9 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссия отмечает, что Федеральным законом о контрактной системе не предусмотрено включение в проект контракта (договора) каких-либо сведений о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Соответственно, отсрочка уплаты неустоек (штрафов, пени) предоставляется заказчиком **в общем порядке** в соответствии с постановлением от 14.03.2016 № 190.

При этом согласно пункту 8.1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, указано: «Стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых по настоящему контракту».

обязательств в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Вместе с тем, в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не представлено доказательств, подтверждающих обязанность уполномоченного органа, заказчика установить в проекте контракта условие о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пени).

В силу указанного Комиссия признает данный довод жалобы **необоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Стройинвест» на действия уполномоченного органа – департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и заказчика – казенного учреждения города Омска «Управление по обеспечению деятельности Администрации города Омска» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по устройству системы кондиционирования (реестровый номер «33.0290.16») (извещение № 0152300011916000320).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>