

РЕШЕНИЕ № 08-01-490

25 сентября 2018 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- <...> - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителей:

от заказчика – администрации города Бердска: <...> (по доверенности), <...> (по доверенности);

от уполномоченного учреждения – МКУ «Центр размещения муниципального заказа г. Бердска»: <...> (и.о. директора);

в отсутствие представителей:

от подателя жалобы – ООО «Контракт»: не явились (уведомлено надлежащим образом);

рассмотрев жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – администрации города Бердска и уполномоченного учреждения – МКУ «Центр размещения муниципального заказа г. Бердска» при проведении электронного аукциона № 0851300000118000246 на оказание услуг по пассажирским перевозкам, начальная (максимальная) цена контракта 5 341 879 руб. 48 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Контракт» с жалобой на действия заказчика – администрации города Бердска и уполномоченного учреждения – МКУ «Центр размещения муниципального заказа г. Бердска» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по пассажирским перевозкам.

Суть жалобы ООО «Контракт» заключается в следующем.

1. Заказчиком при осуществлении закупки нарушены положения ч.3 ст.63 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), согласно которым 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.

Срок окончания подачи заявок по данной закупке сокращен.

2. Заказчиком нарушен п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которым 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. Данный пункт проекта контракта (2.1) изложен в редакции Закона о контрактной системе, действовавшей до 01.07.2018.

3. Пунктом 3.2 проекта контракта (порядок оплаты) предусмотрено, что в целях обеспечения стабильности транспортного обслуживания населения города Бердска заказчиком производится ежемесячное авансирование работ в размере 20% от 1/2 цены муниципального контракта в следующем порядке: до 5-го числа каждого месяца на основании счета, представленного перевозчиком, в бухгалтерию заказчика. Окончательный расчет за месяц производится на расчетный счет перевозчика в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня подписания отчета о выполненных пассажирских перевозках по муниципальным маршрутам за истекший месяц. Основанием для окончательного расчета по оплате за фактически выполненные работы за истекший месяц являются оформленные надлежащим образом и подписанные сторонами контракта счет и акт выполненных работ, представленные в бухгалтерию заказчика.

В соответствии с ч.13.1 ст.34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке. Таким образом, заказчиком нарушена указанная норма Закона о контрактной системе.

4. Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 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).

Установленные в пп.9.2.4 проекта контракта размеры штрафа, предусмотренного за неисполнение или ненадлежащее исполнение перевозчиком (поставщиком, подрядчиком, исполнителем) обязательств, противоречат положениям, установленным в Правилах.

Кроме того, в пп.9.2.7 и пп.9.3.2 установлены размеры штрафов только для цены контракта в диапазоне от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно). Таким образом, в проекте контракта отсутствуют все возможные значения размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта, предусмотренного Правилами.

5. Пунктом 10.2 проекта контракта установлено, что при наступлении обстоятельств непреодолимой силы срок исполнения обязательств по контракту отодвигается соразмерно времени действия данных обстоятельств, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение настоящего контракта в срок.

Согласно ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта допускается только в определенных указанной статьей случаях, вместе с тем, изменение срока исполнения обязательств в данном перечне отсутствует.

Администрация города Бердска в ответ на уведомление Новосибирского УФАС России о рассмотрении жалобы ООО «Контракт» сообщила следующее.

1. Согласно п.7 ст.66 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи на участие в таком аукционе заявок.

Срок подачи заявок установлен заказчиком в извещении и составляет не менее чем пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе (04.09.2018 + 15 дней = 19.09.2018, период времени указан в днях):

Дата и время начала срока подачи заявок 04.09.2018 14:14.

Дата и время окончания срока подачи заявок 19.09.2018 09:00.

2. Согласно п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия 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.

По мнению заказчика, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах уплата налогов, сборов и иных обязательных платежей осуществляется в рамках данного законодательства независимо от того, было ли включено данное условие в контракт.

3. Заказчик считает, что срок оплаты за выполненную работу определен в проекте контракта верно, на основании ст.190 ГК РФ данный срок определен периодом времени в днях. Начало течения периода времени определяется днем подписания отчета о выполненных пассажирских перевозках по муниципальным маршрутам.

В соответствии с п.3.2 проекта контракта общий срок оплаты за выполненные работы составляет 10 рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке (отчета о выполненных пассажирских перевозках по муниципальным маршрутам). Порядок оплаты, предусмотренный заказчиком в проекте контракта, не противоречит положениям Закона о контрактной системе.

4. Положениями п.9.1, пп.9.2.3 проекта контракта предусмотрено, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему контракту стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации. Также за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения перевозчиком (поставщиком, подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в соответствии с Порядком, установленным Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Все возможные значения размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта определяются по указанным Правилам.

В п.9.2.4 проекта контракта указана ответственность перевозчика в случае, если закупка проводится для участников, являющихся субъектами малого предпринимательства (далее – СМП). Электронный аукцион № 0851300000118000246 проводился не для СМП, следовательно, действие п.9.2.4 проекта контракта не применяется.

5. Согласно п.10.1 проекта контракта стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по настоящему контракту в случае, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, а именно: наводнения, пожара, землетрясения, диверсии, военных действий, блокад, изменения законодательства, препятствующих надлежащему исполнению обязательств по настоящему контракту, а также других чрезвычайных обстоятельств, подтвержденных в установленном законодательством порядке, которые возникли после заключения настоящего контракта и непосредственно повлияли на исполнение сторонами своих обязательств, а также которые стороны были не в состоянии предвидеть и предотвратить. В соответствии с п.10.2 проекта контракта при наступлении таких обстоятельств срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени действия данных обстоятельств, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение настоящего контракта в срок.

Данные условия в проекте контракта предусмотрены заказчиком в соответствии с ч.3 ст.401 ГК РФ. Таким образом, заказчик правомерно установил срок исполнения обязательств.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч.3 ст.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.

Начальная (максимальная) цена контракта при проведении электронного аукциона № 0851300000118000246 равна 5 341 879 руб. 48 коп.

В соответствии с данными, размещенными в единой информационной системе,

дата и время начала срока подачи заявок – 04.09.2018 14:14, дата и время срока окончания подачи заявок – 19.09.2018 09:00.

Согласно ст.191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Следовательно, отсчет пятнадцатидневного срока должен был осуществляться с 05.09.2018, заказчику необходимо было установить дату окончания срока подачи заявок на 19.09.2018 включительно (т.е. до конца рабочего дня администрации города Бердска либо до 23:59).

Таким образом, заказчиком нарушена ч.3 ст.63 Закона о контрактной системе. Данный довод жалобы подтвержден.

2. В соответствии с п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия 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.

Вместе с тем, в п.2.1 проекта контракта вышеуказанная норма представлена в неактуальной редакции Закона о контрактной системе. Таким образом, заказчиком нарушен п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе. Данный довод жалобы подтвержден.

3. Согласно ч.13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке.

Пунктом 3.2 проекта контракта предусмотрено, что окончательный расчет за месяц производится на расчетный счет перевозчика в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня подписания отчета о выполненных пассажирских перевозках по муниципальным маршрутам за истекший месяц, предусмотренных настоящим контрактом. Основанием для окончательного расчета по оплате за фактически выполненные работы за истекший месяц являются оформленные надлежащим образом и подписанные сторонами контракта счет и акт выполненных работ, представленные в бухгалтерию заказчика.

Таким образом, по мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, порядок оплаты услуг, установленный в проекте контракта, не противоречит действующему законодательству, нарушение, указанное в третьем доводе подателя жалобы, отсутствует.

4. В соответствии с ч.4 ст.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.

Порядок определения размера штрафа и размера пени установлен соответствующими Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042. В соответствии с указанными Правилами за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Таким образом, ответственность сторон, определенная пп.9.2.4 проекта контракта, не содержит порядка установления размеров штрафов и пени для сторон в порядке, установленном Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042, что является нарушением ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе. Довод жалобы нашел подтверждение.

Кроме того, по мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, так как данная закупка проводится не для субъектов малого предпринимательства, необходимость в указании данного пункта в проекте контракта отсутствовала.

В соответствии с пп.9.2.7 и пп.9.3.2 штраф за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств по контракту заказчика/перевозчика определен в размере 5 000 рублей исходя из значения начальной (максимальной) цены контракта (5 341 879 руб. 48 коп.), что не противоречит п.п. 6 и 9 Правил. Данный довод жалобы не подтвержден.

5. По мнению комиссии Новосибирского УФАС России, положения п.10.2 проекта контракта, в соответствии с которыми при наступлении обстоятельств непредвиденной силы, определенных в п.10.1, срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени действия данных обстоятельств, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение настоящего контракта в срок, не противоречат действующему законодательству. Данный довод жалобы не подтвержден.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, выявлены следующие нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Согласно ч.5 ст.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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

В соответствии с пп.9.2.2 и пп.9.3.1 проекта контракта пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 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 подрядчиком; пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства в размере 1/300 (одной трехсотой) действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Таким образом, заказчиком неправомерно установлено правило расчета пени, тогда как расчет пени согласно ч.ч.5, 7 ст.34 Закона о контрактной системе должен производиться исходя из ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, однако данные нарушения не повлекли ущемления прав и законных интересов участников закупки, руководствуясь п.3.35 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Новосибирского УФАС России полагает возможным не выдавать заказчику администрации города Бердска предписание об отмене результатов закупки. Вместе с тем, заказчику будет выдано предписание о внесении соответствующих изменений в проект контракта при его заключении с победителем электронного аукциона.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – администрации города Бердска и уполномоченного учреждения – МКУ «Центр размещения муниципального заказа г. Бердска» при проведении электронного аукциона №

0851300000118000246 на оказание услуг по пассажирским перевозкам частично обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим ч.3 ст.63, ч.5, ч.7, п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-254

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

25 сентября 2018 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- <...> - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании решения № 08-01-490 от 25.09.2018 по жалобе ООО «Контракт» на действия заказчика – администрации города Бердска и уполномоченного учреждения – МКУ «Центр размещения муниципального заказа г. Бердска» при проведении электронного аукциона № 0851300000118000246 на оказание услуг по пассажирским перевозкам,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

1. Заказчику и уполномоченному учреждению прекратить нарушение ч.3 ст.63, ч.5, ч.7, п.2 ч.13 ст.34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно, при заключении контракта с победителем в п.2.1, пп.9.2.2, пп.9.2.4, пп.9.3.2 проекта контракта внести изменения в соответствии с решением Новосибирского УФАС России № 08-01-490 от 26.09.2018.

2. Заказчику не допускать нарушение ч.3 ст.63 Закона о контрактной системе, а

именно, в соответствии с регламентированным законом сроком надлежащим образом устанавливать дату окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания сообщить до 11.10.2018 с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с ч.7 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность