

ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по Иркутской области

ул. Российская, 17, г. Иркутск, 664025

тел. (3952) 24-32-31, факс (3952) 24-32-26

e-mail: to38@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____



РЕШЕНИЕ № 718

07 ноября 2016г.

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в

составе: <...>; Члены Комиссии: <...>, при участии представителя Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Иркутский государственный университет» (далее - заказчик) – <...>, в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного Индивидуального предпринимателя Варламовой Ирины Сергеевны (далее – ИП Варламова И.С., заявитель); рассмотрев жалобу заявителя на положения документации при проведении электронного аукциона на ремонт помещений в ФНБ по адресу: г. Иркутск, ул. 5 Армии,52, извещение № 0334100018316000133 (далее – электронный аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 28 октября 2016 года поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

По мнению заявителя, заказчиком в проекте государственного контракта документации об аукционе установлен срок оплаты выполненных работ, не соответствующий положениям [ч. 8 ст. 30](#) Федерального закона № 44-ФЗ. Кроме того, заявитель считает, что предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для малых предприятий установлены с нарушениями положений Постановления Правительства РФ от 04.04.2016 года №625 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства».

Также указывает, что заказчиком в нарушение части 8 [статьи 34](#) Федерального закона № 44-ФЗ, неправомерно в пункте 7.4 проекта контракта установлены размеры штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя).

Заказчиком представлены возражения, согласно которым считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 12.10.2016г. на Официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334100018316000133 и документация об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на ремонт помещений в ФНБ по адресу: г. Иркутск, ул. 5 Армии,52 (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 938 104 руб. 78 коп.

Комиссия, рассмотрев доводы заявителя, возражения заказчика, приходит к

следующим выводам.

В соответствии с [частью 1 статьи 30](#) Федерального закона № 44-ФЗ заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок.

Согласно [статье 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными Федеральным [законом](#) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

[Часть 1 статьи 4](#) ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1 статьи 4](#) ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно части 3 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

[Пункт 1](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 04.04.2016г. № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» (далее – Постановление Правительства от 04.04.2016г. № 265), установлены следующие предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства: микропредприятия – 120 млн. рублей; малые предприятия – 800 млн. рублей; средние предприятия – 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 07.11.2016 г. № ИЭ9965-16-137359 ИП <...> относится к категории малое предприятие.

Следовательно, ИП <...> подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия, установила, что согласно разделу 2 пункту 15 «Информационная карта аукциона в электронной форме» установлено, что выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации – 400 млн. рублей для малого предприятия, что противоречит Постановлению Правительства от 04.04.2016г. № 265, поскольку ИП <...> относится к категории малое предприятие.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч. 1 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Федерального закона № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно ч. 13 ст. 34 Федерального закона № 44-ФЗ контракт включает 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 случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включает обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации установлено ограничение, предусмотренное ч. 3 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ, в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с ч. 8 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с ч. 3 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного ч. 7 ст. 94 Федерального закона № 44-ФЗ.

Заказчиком в п. 2.4.1 «Проект контракта» аукционной документации установлено,

что расчёт производится заказчиком после приемки работ, выполненных по Контракту в полном объеме, на основании письменного уведомления подрядчика о выполненных работах и о готовности их к сдаче заказчику, а также на основании представленных подрядчиком счета, счет-фактуры, акта формы КС-2, справки формы КС-3 и акта сдачи-приемки выполненных работ по форме приложения № 24 к контракту, подписанных заказчиком без замечаний, в течение 60 (шестидесяти) банковских дней с момента подписания заказчиком без замечаний акта формы КС-2, справки формы КС-3, акта сдачи-приемки выполненных работ по форме приложения № 24 к контракту.

Таким образом, Федеральным законом № 44-ФЗ установлена обязанность заказчика осуществить оплату по контракту, заключенному с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что заказчиком в аукционной документации в нарушение ч. 8 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ установлен ненадлежащий порядок оплаты подрядчику выполненной работы.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ 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 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Согласно части 8 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ 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 Федеральным законом № 44-ФЗ.

[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.

Пункт 7.4 проекта контракта аукционной документации устанавливает: «За ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, подрядчик уплачивает заказчику неустойку в виде штрафа в виде фиксированной суммы в размере _____ руб., составляющей 10% от цены контракта». Однако, извещением о проведении аукциона установлено, что начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 938 104 рублей 78 копеек.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что заказчиком в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, не установлен надлежащий порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом.

Следовательно, действия заказчика, не установившего надлежащим образом порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, нарушают [части 5, 7, 8 статьи 34](#) Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя, указанные в жалобе, являются обоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Варламовой И.С. обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим ч. 1, [ч. 8 ст. 30](#), [ч. 5](#), [ч. 7](#), [ч. 8 ст.34](#) Федерального закона № 44-ФЗ.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных должностных лиц к административной ответственности.
4. Направить копию решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

<...>