

РЕШЕНИЕ

«27» ноября 2017г.

Резолютивная часть решения оглашена «24» ноября 2017г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «27» ноября 2017г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: <...>- заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии: <...>- начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...>-

ведущего специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <...>- руководителя контрактной службы МУП «Энерго-Сервис» Яшкинского муниципального района, паспорт,

рассмотрев дело № 828/З-2017, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МУП «Энерго-сервис» Яшкинского муниципального района законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0539600011917000022 «Уголь марки Д – длиннопламенный», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

17.11.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Профит-плюс» (вх. № 5150Э от 17.11.2017г.) на действия заказчика – МУП «Энерго-сервис» Яшкинского муниципального района при проведении электронного аукциона № 0539600011917000022 «Уголь марки Д – длиннопламенный».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе, а именно:

- заявитель указывает на то, что в документации не установлены требования к участникам закупки по пункту 10 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ. Заказчиком при описании объекта закупки к товарам установлены характеристики, которые можно узнать только при испытании определенной партии товара после его производства. Срок оплаты установлен заказчиком в противоречие с требованиями части 13.1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ. В проекте контракта отсутствуют все возможные пороговые размеры штрафов согласно Постановлению Правительства РФ № 1042.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

03.11.2017г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – МУП «Энерго-сервис» Яшкинского муниципального района были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0539600011917000022 «Уголь марки Д – длиннопламенный» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 41 480 732 ,00 рубля.

Согласно требованиям пункта 10 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: участник закупки не является офшорной компанией.

Согласно требованиям части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Заказчиком в нарушение требований части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ в аукционной документации не установлено требование к участникам закупки о том, что участник закупки не должен являться офшорной компанией.

Довод заявителя ООО «Профит плюс» о том, что заказчиком в Техническом задании по показателю «Угли каменные марки Д (Др)» установлены характеристики к товарам, которые можно узнать только при испытании определенной партии товара после его производства, признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным, поскольку характеристики для вышеуказанного товара установлены в соответствии с требованиями пункта 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ, в соответствии с ГОСТами, указанными в аукционной документации, и не обязывают участника закупки на момент подачи заявки иметь данный товар в наличии.

Согласно требованиям части 13.1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев,

когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

В пункте 3.9 Проекта контракта заказчиком установлен следующий срок оплаты: «Заказчик оплачивает фактически поставленный Поставщиком товар (партию товара), в соответствии с контрактом, путем перечисления соответствующей суммы на расчетный счет Поставщика в течение 20 (двадцати) календарных дней с момента поступления в адрес Заказчика, отгруженной партии Товара на основании выставленного Поставщиком счета».

Из содержания пункта 3.9 Проекта контракта следует, что срок оплаты осуществляется в течение 20 календарных с момента поступления в адрес заказчика отгруженной партии товара.

Поскольку частью 13.1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ предусмотрен срок оплаты с даты подписания заказчиком документа о приемке, заказчиком нарушены требования части 13.1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 5 статьи 34 ФЗ № 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 требованиям части 8 статьи 34 ФЗ № 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.

В связи с началом действия (09.09.2017г.) Постановления Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017г. Постановление Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013г. признано утратившим силу.

Постановлением Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017г. утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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 Правительства РФ № 1042).

Согласно пункту 2 Правил Постановления Правительства РФ № 1042, размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В пункте 6.2 раздела 6 Проекта контракта установлена ответственность поставщика и заказчика следующим образом:

6.2.1. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

Сумма штрафа составляет 2 074 036 (два миллиона семьдесят четыре тысячи тридцать шесть) рублей 60 копеек.

6.2.2. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в Контракте таких

обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена Контракта превышает 100 млн. рублей.

Размер штрафа составляет 5000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

6.3.2. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена Контракта превышает 100 млн. рублей.

Сумма штрафа составляет 5000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

Размер начальной (максимальной) цены контракта составляет 41 480 732 ,00 рубля.

Исходя из вышеизложенного размеры штрафа рассчитаны заказчиком от начальной (максимальной) цены контракта.

Поскольку размеры штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком, заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, рассчитываются исходя из цены заключенного контракта, заказчиком нарушены требования частей 5, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» на действия заказчика – МУП «Энерго-сервис» Яшкинского муниципального района при проведении

электронного аукциона № 0539600011917000022 «Уголь марки Д – длиннопламенный» частично обоснованной (в части неустановления требований к участникам закупки, в части срока оплаты, в части расчета размера штрафа).

3. Признать заказчика - МУП «Энерго-сервис» Яшкинского муниципального района нарушившим требование части 3 статьи 64, частей 5, 8, 13.1 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 828/З-2017 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>