

ИП Чернышенко Григорий Викторович

ул. Сухэ-Батора, д. 3а, офис 3

656066, Алтайский край, г. Барнаул

89627921329

koshcheeva_kristina@bk.ru

Государственное казенное учреждение

Ярославской области

«Ярославская областная дорожная служба»

ул. Ухтомского, д.9

г. Ярославль, 150049

+7 (4852) 789510

info@yardsl.ru

Департамент государственного

заказа Ярославской области

150030, г. Ярославль,

ул. Ползунова, д. 15

dgz@yarregion.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-800/2019

Резолютивная часть решения объявлена 17 декабря 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 20 декабря 2019 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Лебедева С.Н., члены Комиссии - начальник отдела контроля закупок Катричева Е.И., специалист - эксперт отдела контроля закупок Капралова Т.С., с участием:

от заказчика – Государственного казенного учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (далее также – ГКУ ЯО «Ярославская областная дорожная служба», заказчик) – представителей по доверенности Веселова А.В., Дворянинова А.Ю.,

заявитель – Индивидуальный предприниматель Чернышенко Г.В. (далее также – ИП Чернышенко Г.В., заявитель) – представителя не направил, о времени, дате и месте

рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом;

от уполномоченного органа – департамент государственного заказа Ярославской области (далее также – уполномоченный орган) – представителя по доверенности Цыгановой Н.Ю.;

рассмотрев жалобу ИП Чернышенко Г.В. на действия заказчика, Государственного казенного учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», и уполномоченного органа, Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по проектированию и строительству автомобильной дороги «Обход г. Гаврилов – Ям» в Гаврилов -Ямском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001919002306) (далее также – электронный аукцион, аукцион, закупка) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, закон), 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 (далее – Административный регламент, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14),

установила:

10.12.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ИП Чернышенко Г.В. на действия заказчика, Государственного казенного учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», и уполномоченного органа, Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по проектированию и строительству автомобильной дороги «Обход г. Гаврилов – Ям» в Гаврилов -Ямском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001919002306) (далее – жалоба).

Заявитель полагает, что заказчик в нарушение статьи 34 Закона № 44-ФЗ установил порядок определения размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, в виде фиксированной суммы.

Таким образом, заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не

согласились, представили письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, департаментом государственного заказа Ярославской области, в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 28.11.2019 размещено извещение № 0171200001919002306 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по проектированию и строительству автомобильной дороги «Обход г. Гаврилов – Ям» в Гаврилов - Ямском муниципальном районе Ярославской области, неотъемлемой частью которой является проект контракта.

Начальная (максимальная) цена контракта 201 471 924,67 рублей.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В силу части 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении

Правил 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), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 Правил):

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.

Согласно разделу 13.2.2 проекта государственного контракта «Ответственность сторон» заказчиком и уполномоченным органом установлен следующий порядок определения размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по контракту:

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

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).

При этом Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ внесены изменения в часть 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и слова «в виде фиксированной суммы» исключены (начало действия указанной редакции Закона № 44-ФЗ - 01.05.2019). Также, в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 внесены изменения, вступившие в силу 14.08.2019 согласно которым слова «в виде фиксированной суммы» исключены из текста постановления.

В редакции, действующей до 01.05.2019 (до внесения изменений в Закон № 44-ФЗ) установлено следующее: штрафы начисляются за 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.

Проанализировав положения раздела 13 «Ответственность сторон» проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, Комиссия пришла к выводу, что указание в соответствующем пункте контракта, на размер штрафа «в виде фиксированной суммы» установлено в противоречие с частью 8 статьи 34 Закона № 44-ФЗ, пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Таким образом, заказчиком и уполномоченным органом допущено **нарушение части 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ, пункта 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.**

Ярославское УФАС России принимает во внимание то, что допущенные заказчиком нарушения не повлияли на результаты аукциона, поскольку, во-первых, заявитель не представил каких-либо доказательств, свидетельствующих о невозможности подачи им заявки на участие в данной закупке; во-вторых, запросов о разъяснении положений документации о данном аукционе в адрес заказчика не поступало; в-третьих, жалоб от иных потенциальных участников закупки, имеющих реальное намерение заключить и исполнить контракт, в Ярославское УФАС России не подавалось.

С учетом изложенного, а также отсутствия доказательств, свидетельствующих о наличии материально-правового интереса заявителя на участие в закупке, Комиссия считает возможным выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений на стадии заключения контракта.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю закупок,

решила:

1. Признать жалобу ИП Чернышенко Г.В. (ИНН 222508666498, ОГРНИП 319222500009239) на действия заказчика, Государственного казенного учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (ИНН 7627013227, ОГРН 1027601604469), и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН 7604084334, ОГРН 1067604003411), при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по проектированию и строительству автомобильной дороги «Обход г. Гаврилов – Ям» в Гаврилов - Ямском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001919002306), обоснованной.

2. Признать заказчика, Государственное казенное учреждение Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (ИНН 7627013227, ОГРН 1027601604469), и уполномоченный орган, департамент государственного заказа Ярославской области (ИНН 7604084334, ОГРН 1067604003411), нарушившими часть 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ, пункт 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе на этапе заключения контракта с победителем аукциона.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного дела по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии Лебедева С.Н.
Катричева Е.И.

Члены Комиссии: Капралова Т.С.