

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

«	- заместитель руководителя управления, Сухоплюев Д.В. председатель Комиссии;	- заместитель руководителя председатель Комиссии;
«	- специалист – эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;	Матвеева О.Е. - специалист – эксперт с государственного оборонного Комиссии;
«	- специалист – эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;	Петрова Д.В. - специалист 1 разряда с государственного оборонного Комиссии;

в присутствии представителей ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва" - «

в отсутствие представителей ООО «Сибгазотранс», уведомлено надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Сибгазотранс» на действия заказчика – ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва» при проведении электронного аукциона № 0812100000120000091 (объект закупки - поставка и монтаж сборно-разборных быстровозводимых специальных сооружений: котельные мощностью 320 кВт на базе ИВС МО МВД России «Барун-Хемчикский» с. Кызыл-Мажалык, ул. Саая Альберта, д. 60, на базе ПП №10 МО МВД России «Тандинский» с. Самагалтай, ул. Шумовых, д. 31, на базе МО МВД России «Дзун-Хемчикский» г. Чадан, ул. Ленина, д. 44, в рамках государственного оборонного заказа на 2020 год),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Сибгазотранс» с жалобой на действия заказчика – ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва» при проведении электронного аукциона № 0812100000120000091 (объект закупки - поставка и монтаж сборно-разборных быстровозводимых специальных сооружений: котельные мощностью 320 кВт на базе ИВС МО МВД России «Барун-Хемчикский» с. Кызыл-Мажалык, ул. Саая Альберта, д. 60, на базе ПП №10 МО МВД России «Тандинский» с. Самагалтай, ул. Шумовых, д. 31, на базе МО МВД России «Дзун-Хемчикский» г. Чадан, ул. Ленина, д. 44, в рамках государственного оборонного заказа на 2020 год). НМЦК - 5 450 000,00 руб.

Суть жалобы заключается в следующем.

Довод 1. Согласно п. 7.2 проекта контракта 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.

Согласно п. 7.2.1 проекта контракта 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 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.

Согласно п. 7.3 проекта контракта 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.

Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" внесены изменения в ч.ч. 5,7 ст. 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова "в виде фиксированной суммы".

Следовательно, по мнению ООО «Сибагротранс», своими действиями Заказчик нарушил положения ст.34 Закона №44-ФЗ, что влияет на доступ к участию в закупке, поскольку создает дополнительные трудности при формировании предложений по исполнению контракта и влияет на решение об участии в закупке.

Довод 2. Пунктом 7.6. проекта Контракта установлено, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, не может превышать цену Контракта.

В соответствии с частью 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019г. №1011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042. В соответствии с изменениями в пункте 11 Правил определения размера штрафа, слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов».

Таким образом, по мнению ООО «Сибагротранс», заказчик нарушил требования части 8 статьи 34, части 3 статьи 7 ФЗ №44-ФЗ.

На жалобу ООО «Сибагротранс» от заказчика – ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва» поступили пояснения, следующего содержания.

С доводом № 1 заказчик частично согласен.

По мнению заказчика, в п.п. 7.2 и 7.3 размер штрафных санкций указан верно, в соответствии с Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства №1042 от 30.08.2017. Заказчик считает, что данная техническая ошибка не влияет на доступ к участию в закупке и не создает дополнительные трудности при формировании предложений по исполнению контракта и не влияет на решение об участии в закупке.

По мнению ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва» п. 7.2.1 соответствует Постановлению Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042, что не является нарушением.

Пунктом 7.6. проекта Контракта установлено, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, не может превышать цену Контракта.

В соответствии с частью 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов. Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019г. №1011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017г. № 1042. В соответствии с изменениями в пункте 11 Правил определения размера штрафа, слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов». Таким образом, Заказчик нарушил требования части 8 статьи 34, части 3 статьи 7 ФЗ №44-ФЗ.

С доводом № 2 заказчик согласился.

В проекте контракта указано, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта. В указанной части текст проекта контракта действительно противоречит положениям Постановления Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042, однако это не ухудшает положения поставщика, а только улучшает, так как общая сумма начисленной неустойки (штраф и пеня за просрочку) будет меньше суммы по Правилам определения размера штрафа, утвержденным Постановлением Правительства РФ №1042.

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

1. Согласно п. 7.2.1 проекта контракта 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 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.

Согласно п. 7.3 проекта контракта 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.

В соответствии с ч.4 ст. 34 ФЗ №44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу ч.5 ст.34 ФЗ №44-ФЗ штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно п.п. а) п.9 Правил определения размера штрафа, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.04.2017 № 1042, за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается 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.

Таким образом, применимо к данной закупке, размер штрафа определен Правилами в конкретной, фиксированной сумме (в зависимости от цены контракта).

На основании вышеизложенного, комиссия Новосибирского УФАС России считает, что указание слов «в виде фиксированной суммы» в п. 7.2.1 и п. 7.3 проекта контракта не противоречит требованиям п.п. а), б) п. 9 Правил и ФЗ №44-ФЗ.

Таким образом, в данной части довод жалобы не обоснован.

Согласно п. 7.2 проекта контракта 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.

Таким образом, в данной части размер штрафа не является фиксированным. Слова «в виде фиксируемой суммы» необходимо исключить из проекта контракта.

Заказчиком допущено нарушение ч.ч. 5, 7 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Таким образом, в данной части довод жалобы обоснован.

2. В ч.4 ст.34 ФЗ №44-ФЗ установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч. 5 ст.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 ключевой ставки 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч.8 ст.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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Согласно п. 7. 6 проекта контракта общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, не может превышать цену Контракта.

Согласно п.11 Правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства РФ №1042, общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта. Согласно п.12 Правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства РФ №1042, общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Таким образом, п. 7.6 проекта контракта не соответствует п. 11, 12 Правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства РФ №1042.

Заказчиком допущено нарушение ч.8 ст.34 ФЗ №44-ФЗ.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ 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 первых и вторых частей аукционных заявок, иных нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок выявлено аналогичное нарушение ч. 8 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ в п. 7.7 проекта контракта электронного аукциона № 0812100000120000091.

В соответствии с ч. 8 ст. 106 ФЗ № 44-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных частью 22 статьи 99 настоящего Федерального закона.

В действиях заказчика усматривается нарушение ч.ч. 5,7,8 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ. Ответственность за указанное нарушение предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15, п. 2 ч. 22ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, административным регламентом ФАС России, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Новосибирского УФАС,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибгазотранс» на действия заказчика – ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва» при проведении электронного аукциона № 0812100000120000091 (объект закупки - поставка и монтаж сборно-разборных быстровозводимых специальных сооружений: котельные мощностью 320 кВт на базе ИВС МО МВД России «Барун-Хемчикский» с. Кызыл-Мажалык, ул. Саяя Альберта, д. 60, на базе ПП №10 МО МВД России «Тандинский» с. Самагалтай, ул. Шумовых, д. 31, на базе МО МВД России «Дзун-Хемчикский» г. Чадан, ул. Ленина, д. 44, в рамках государственного оборонного заказа на 2020 год)**частичнообоснованной;**
2. Признать заказчика ФКУ "ЦХиСО МВД по Республике Тыва»нарушившимч. 5,7,8 ст. 34Федерального закона № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать заказчикупредписание об устранении нарушений законодательства в сфере закупок;
4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу Новосибирского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных должностных лиц заказчика к административной ответственности.

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