

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

эс места нахождения: г.Оренбург, ул.Краснознаменная,
22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: fo56@fas.gov.ru

24.04.2030 № 4047

На № ОТ

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/34-549/2020

23 апреля 2020 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 23 апреля 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 24 апреля 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

рассмотрение жалобы осуществлялось путем видеоконференцсвязи в присутствии:

представителя Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» - по доверенности,

представители Государственного казенного учреждения Оренбургской области «Центр организации закупок» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

Представители ООО «Урал Контракт» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

рассмотрев жалобу ООО «Урал Контракт» на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в пос. Джанаталап г. Орска» (номер извещения № 0853500000320003017),

УСТАНОВИЛА:

16.04.2020 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Урал Контракт» (далее - Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в пос. Джанаталап г. Орска» (номер извещения № 0853500000320003017) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Заказчику выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Исходя из жалобы Заявителя следует, что 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, своими действиями Заказчик нарушил положения ст. 34 Закона о контрактной системе, 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.

Заказчик в письменных пояснениях с доводом жалобы не согласился, просил признать жалобу необоснованной. Формулировка «**размер штрафа в виде**

фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона» имеет ссылку на Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, где указаны фиксированные размеры штрафов. Фраза **«в виде фиксированной суммы»** подразумевает, что заказчик не имеет права выставить подрядчику штраф более означенной суммы, указанной в Постановлении Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (оговорка **«будет указан по результатам электронного аукциона»**), также в проекте контракта сумма не обозначена, поскольку при размещении документации об электронном аукционе невозможно заранее установить сумму штрафа, так как она устанавливается по результатам заключенного договора и зависит от стоимости договора. Данная фраза не несет в себе противоречий с действующим законодательством, а лишь дублирует его толкование.

Согласно пояснениям Уполномоченного органа, отсутствие в действующей редакции слов **«в фиксированном размере»** и наличие их в проекте контракта не означает, что Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе. Тем более что размер штрафа действительно указывается в контракте в виде фиксированной суммы, в связи с чем каких-либо противоречий законодательству или действительному положению вещей не имеется.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

09.04.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в пос. Джанаталап г. Орска» (номер извещения № 0853500000320003017).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 633 579,44 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

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.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе 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).

Порядок установления штрафов определен Постановлением 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее – Правила).

Согласно п. 2 Правил размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 настоящих Правил, за исключением случая, предусмотренного пунктом 13 настоящих Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В соответствии с п. 6 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) 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.

В пункте 15.3 проекта контракта Заказчиком установлено: *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренного Договором, которые не имеют стоимостного выражения, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере _____ рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона).*

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 6 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Договором (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1 000,00 рублей, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 000,00 рублей, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн.

рублей (включительно)».

Согласно письменным пояснениям Уполномоченного органа, Приказом Министра России от 20.06.2019 N 346/пр «О внесении изменения в пункт 2 приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 5 июля 2018 г. N 398/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства и информационной карты указанного типового контракта» дата вступления в силу указанного Типового контракта была отложена с 1 июля 2019 года до 01 января 2020 года.

В связи с указанным изменением и в связи с необходимости обязательного применения с 1 января 2020 года указанного Типового контракта на строительные работы, в ноябре 2019 года все применяемые при размещении закупок формы контрактов на строительство и реконструкцию были приведены в соответствие с указанным Типовым контрактом. Обязательность применения всеми заказчиками типовых контрактов, утвержденных Федеральными органами власти установлена ч. 11 ст. 34 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 02.07.2014 N 606 «О порядке применения типовых контрактов, типовых условий контрактов».

Пунктом 10.9 указанного Типового контракта предусмотрено: «В случае неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате оказанных Услуг), Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате оказанных Услуг), размер штрафа устанавливается в виде **фиксированной** суммы, определяемой в соответствии с Правилами, и составляет _____ (_____) рублей».

Проанализировав положения контракта в части заявленных доводов жалобы, Комиссия Оренбургского УФАС России считает их необоснованными, так как все потенциальные участники аукционных процедур, а затем и лицо, с которым заключен контракт, имеют возможность определить размер штрафа в соответствии с действующим законодательством РФ, ссылка на которое содержится в проекте контракта.

Кроме того, в соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Между тем, документы, подтверждающие довод Заявителя, не представлены. Представитель Заявителя на заседании Комиссии Оренбургского УФАС России не явился, в связи с чем, Комиссией Оренбургского УФАС России не могли быть заданы вопросы, уточняющие доводы жалобы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Урал Контракт» на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в пос. Джанаталап г. Орска» (номер извещения № 0853500000320003017), необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Члены комиссии