

РЕШЕНИЕ № 120

11.03.2016 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: - <...>	- руководитель управления;
Члены Комиссии: - <...>	- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
- <...>	- ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

в присутствии представителей:

от заявителя ООО «Стройинвест», представитель не явился, уведомлен надлежащим образом;

от заказчика - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения":

- <...> (представитель по доверенности);

- <...> (представитель по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения" при проведении электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту фасада: замена алюминиевых композитных панелей на металлосайдинг и ремонт козырька над входом корпуса учебно-лабораторного,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Стройинвест» на действия заказчика - Федерального

государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения" при проведении электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту фасада: замена алюминиевых композитных панелей на металлосайдинг и ремонт козырька над входом корпуса учебно-лабораторного.

Заявитель указывает в своей жалобе доводы, касающиеся положений документации электронного аукциона, а именно:

- в проекте контракта неправомерно установлено требование о замене обеспечения исполнения контракта в случае его недействительности;
- в проекте контракта отсутствует обязательное условие, в случае если контракт заключается с физическим лицом, предусмотренное ч. 13 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее Закон о контрактной системе);
- в проекте контракта неверно установлены размеры штрафов;

На основании ст. 99 ФЗ №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее.

Извещение № 0322100012916000001 о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте ЕИС в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 16.02.2016.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 15 198 107,00 рубля.

Источник финансирования: субсидия на выполнение государственного задания и внебюджетные источники финансирования.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 09.03.2016, на участие в электронном аукционе поступило 22 заявки.

До окончания указанного в извещении о проведении электронного аукциона срока подачи заявок на участие в электронном аукционе «03» марта 2016 года 09 часов 00 минут (время местное) были отозваны заявки на участие в электронном аукционе участниками закупки с порядковым номером 4, 13, 18, 19.

Заявке с порядковым номером 12 отказано в допуске к участию в электронном аукционе на основании п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, п. 1 разд. 3.2, п. 11 Информационной карты документации о проведении электронного аукциона: несоответствие информации, предусмотренной согласием участника, требованиям технического задания аукционной документации заказчика: п. 1 согласия участника (сайдинг стальной полимерным покрытием): требование заказчика по общей ширине - 200мм, по полезной ширине - 180мм, предложение участника: общая ширина - 265мм, полезная ширина - 226мм; п. 2 согласия участника (профиль направляющий): предложение заказчика по толщине не менее 0,6мм - не более 1,0мм, предложение участника - 0,5мм.

Заявке с порядковым номером 21 отказано в допуске к участию в электронном аукционе на основании п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, п. 1 разд. 3.2, п. 11 Информационной карты документации о проведении электронного аукциона: несоответствие информации, предусмотренной согласием участника, требованиям технического задания аукционной документации заказчика: п. 1 согласия участника (сайдинг стальной полимерным покрытием): требование заказчика по общей ширине - 200мм, по полезной ширине – 180мм, по высоте профиля - 14,5мм, предложение участника: общая ширина – 1200мм, полезная ширина – 1150мм, высота профиля – 7мм.

Заявке с порядковым номером 23 отказано в допуске к участию в электронном аукционе на основании п. 1 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, п. 1 разд. 3.2, п. 11 Информационной карты документации о проведении электронного аукциона: непредставление информации о конкретных показателях по всем позициям согласия участника закупки.

В процессе проведения внеплановой проверки заказчиком представлен мотивированный отзыв, в соответствии с которым, считает жалобу частично обоснованной.

На заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представители заказчика пояснили, что Законом о контрактной системе не запрещено установление в проекте контракта требований по предоставлению нового обеспечения исполнения контракта в случае, если обеспечение исполнения контракта в ходе его исполнения перестало быть действительным. Касаясь довода заявителя о неверном установлении размеров штрафов, представители заказчика изложили, что размер штрафа в виде фиксированной суммы будет рассчитан исходя из цены контракта на момент его заключения в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063. Довод заявителя относительно того, что в проекте контракта отсутствует обязательное условие, в случае если контракт заключается с физическим лицом, предусмотренное ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе представители заказчика прокомментировали следующим: «Размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, будет учтен при заключении контракта в зависимости от правового статуса и организационно-правовой формы победителя аукциона».

Изучив материалы дела № 7-1/152, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе, заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт,

самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 4 ст. 96 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно п. 9.4 проекта контракта раздела III аукционной документации, в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего Контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящем пункте Контракта.

Исходя из вышеизложенного, Законом о контрактной системе не запрещено действие по замене банковской гарантии, в связи с чем довод заявителя о том, что в проекте контракта установлено излишнее требование о замене недействующей банковской гарантии, не нашел своего подтверждения.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в том числе установлено, что в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Согласно п. 1.10 раздела I. «Общие условия проведения электронного аукциона» аукционной документации, в настоящем аукционе может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

В проекте контракта условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, отсутствует.

Таким образом, учитывая, что [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

Ввиду изложенного, в действиях заказчика усматриваются нарушения ч. 13 ст. 34

Закона о контрактной системе.

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.

Согласно ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе, 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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 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).

В соответствии с п. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе 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.

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 "Об утверждении Правил 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 Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063) 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.

Пунктом 5 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 установлено, что за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента 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.

В проект контракта включена часть 10, которая определяет ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств, предусмотренных контрактом в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 10.2 проекта контракта, за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в размере 2 процентов цены Контракта.

В соответствии с п. 10.3 проекта контракта, за ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в размере 5 процентов цены Контракта.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона и аукционной документации, начальная (максимальная) цена контракта составляет 15 198 107,00 рубля.

Заказчиком, при установлении размера штрафа, не учтен момент снижения начальной (максимальной) цены контракта ниже трех миллионов рублей, при которой размер штрафа определяется в виде 10 % цены контракта для поставщика, 2,5 % цены контракта для заказчика.

В связи с тем, что [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что действия заказчика нарушают ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения" при проведении электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту фасада: замена алюминиевых композитных панелей на металлосайдинг и ремонт козырька над входом корпуса учебно-лабораторного - частично обоснованной;

2. Признать заказчика - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения" нарушившим ч. 4 ст. 34, ч. 13 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

3. Выдать предписание заказчику - Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего профессионального образования "Дальневосточный государственный университет путей сообщения" об устранении нарушений ч. 4 ст. 34, ч. 13 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4. Передать материалы дела № 7-1/152 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица заказчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его оглашения.