

Решение № 05-6/1-189-2015

28 октября 2015 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

в присутствии представителей:

- Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии № 141» Федерального медико-биологического агентства (далее – Заказчик):

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Стройтехгрупп» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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) и 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 – Регламент), жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 24.11.2015 поступила жалоба Общества, полагающего, что положения документации об электронном аукционе на право заключения

государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса СЭС ФГБУЗ ЦГиЭ № 141 ФМБА России (извещение от 06.10.2015 № 0336100001015000048) не соответствуют требованиям Закона; нарушения заключаются в следующем:

- 1) в проекте контракта не указаны все возможные значения размеров штрафов, предусмотренных Правилами 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, (далее – Правила) для каждого порогового значения цены контракта;
- 2) в проекте контракта не указаны формулы расчета пени, установленные Правилами;
- 3) в проект контракта не указаны сведения об источнике финансирования;
- 4) в документации об аукционе отсутствует информация о датах начала и окончания срока предоставления разъяснений положений документации об аукционе;
- 5) Заказчиком требования к гарантийному сроку установлены с нарушением действующего законодательства.

Представители Заказчика считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

На дату рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

06.10.2015 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0336100001015000048 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса СЭС ФГБУЗ ЦГиЭ № 141 ФМБА России и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 12 664 846,67 рублей.

1. В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона 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.

Согласно части 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Требования к содержанию проекта контракта установлены статьей 34 Закона.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена 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.

В соответствии с частью 6 статьи 34 Закона 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 частью 8 статьи 34 Закона 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.

Такой порядок (Правила) утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Согласно пункту 4 Правил 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.

Согласно пункту 5 Правил 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 соответствии с пунктами 5.3 и 5.5 проекта контракта документации об аукционе за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, устанавливается штраф в размере 5% от цены Контракта (пункт 5.3 проекта контракта); за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, устанавливается штраф в размере 2 % от цены Контракта (пункт 5.5 проекта контракта).

Как указано выше, начальная (максимальная) цена контракта составляет 12 664 846,67 руб., а размеры штрафов в проекте контракта установлены для случаев, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

Таким образом, Заказчик, формально, нарушил требования части 8 статьи 34 Закона и пункты 4 и 5 Правил, не предусмотрев размеры штрафов для случаев, если цена контракта будет снижена до цены контракта, не превышающей 3 млн. рублей; вместе с тем Комиссия – с учетом начальной (максимальной) цены контракта более 12 млн. рублей, считает такое крайне маловероятным; кроме того

Заказчик - в случае снижения по результатам аукциона цены контракта до 3 млн. рублей, обязан будет руководствоваться требованиями Закона, а не положениями документации об аукционе.

Следовательно, в данной части жалоба Общества является обоснованной, вместе с тем Комиссия считает, что отсутствует необходимость в выдаче предписания, поскольку нарушение устранимо и на этапе заключения контракта.

2. Как указано в пункте 1 мотивировочной части настоящего решения требования к содержанию проекта контракта установлены статьей 34 Закона.

Согласно части 7 статьи 34 Закона пеня 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).

В соответствии с пунктом 6 Правил пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой 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), и определяется по формуле: $P = (C - B) \times S$,

где:

C - цена контракта;

B - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

S - размер ставки.

В пунктах 7 - 8 Правил также приведены формулы расчета показателей, применяемых в ранее приведенной формуле расчета пени.

Проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, не содержит формул расчета пени, предусмотренных Правилами; так, пунктом 5.2 проекта контракта предусмотрено следующее: в случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику пени. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения

установленного Контрактом срока исполнения обязательства, в размере не менее одной трёхсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Исполнителем. Расчёт пени осуществляется Заказчиком по формуле, утверждённой постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. №1063.

Таким образом, Заказчик, в нарушение требований части 7 статьи 34 и пунктов 6 – 8 Правил, не установил в проекте контракта формулы расчета пени; жалоба в данной части также является обоснованной, вместе с тем Комиссия считает, что отсутствует необходимость в выдаче предписания, поскольку в любом случае – при наступлении обстоятельств, влекущих за собой необходимость направления заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) требования об уплате неустоек (штрафов, пеней), Заказчик обязан руководствоваться требованиями Закона и Правил; установленное нарушение является устранимым и на этапе исполнения контракта.

3. Согласно части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе должна содержать также информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

В соответствии с пунктом 2 статьи 34 Закона в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено Законом, в том числе краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В пункте 9 информационной карты документации об аукционе указано, что источником финансирования является федеральный бюджет.

Требования к содержанию проекта контракта установлены статьей 34 Закона, которой не предусмотрено указания в проекте контракта сведений об источнике финансирования.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является необоснованной.

4. В соответствии с частью 3 статьи 65 Закона любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он

направляется оператором электронной площадки заказчику.

Согласно части 4 статьи 65 Закона в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В нарушении пункта 11 части 1 статьи 64 Закона в документации об аукционе заказчиком не установлены даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации об аукционе.

Следовательно, в данной части жалоба Общества является обоснованной; вместе с тем, данное нарушение также не влечет за собой необходимость в выдаче предписания, поскольку не влияет на результаты закупки.

5. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 33 Закона требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости.

Пунктом 6 технического задания документации об аукционе установлен гарантийный срок на выполненные работы - не менее 2-х лет с момента подписания акта о приемке выполненных работ.

Вместе с тем, действующее законодательство устанавливает, что заказчик – при необходимости, устанавливает требования к гарантийному сроку, но при этом не устанавливает требования, каким образом этот срок должен быть установлен; в связи с чем установление вышеуказанным образом требований к гарантийному сроку не может нарушить требования Закона.

Следовательно, в данной части жалоба Общества является необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

решила:

1. Признать жалобу ООО «Стройтехгрупп» частично обоснованной.

2. Признать Федеральное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии № 141» Федерального медико-биологического агентства нарушившим требования частей 7 и 8 статьи 34, пункта 11 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пунктов 4 – 8 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

3. Предписание об устранении нарушений в сфере закупок не выдавать.

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