

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

---

<.....>

Управление государственных  
закупок Брянской области

---

<.....>

КУ «Управление автомобильных  
дорог Брянской области»

---

<.....>

ООО «РТС – Тендер»

---

<.....>

Решение по делу № 239

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«22» ноября 2016 г.

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:

<.....> – должностное лицо;

Членов Комиссии:

<.....>,

в присутствии:

<.....> – представителя КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области», действующей на основании доверенности от 22.11.2016 года №24-д,

в отсутствие, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы участника закупки ООО «СТРОЙИНВЕСТ»,

рассмотрев поступившую жалобу участника закупки ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" за № 0127200000216006798, установила:

1. 01.11.2016 года в 17:43 в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение о проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" за № 0127200000216006798 и документация об электронном аукционе.

2. Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона на момент рассмотрения жалобы не заключен.

3. Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе № 0127200000216006798-1 от 18.11.2016 г. все поступившие заявки на участие в электронном аукционе в количестве 2 (двух) штук признаны единой комиссией уполномоченного органа Управление государственных закупок Брянской области соответствующими требованиям документации об электронном аукционе и допущены к участию в электронном аукционе.

Заявитель ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» поскольку:

-во-первых, заказчиком неправомерно в проекте контракта установлено требование о направлении подрядчиком заказчику уведомления о возврате денежных средств внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта;

-во-вторых, заказчиком в проекте контракта установлено требование о начислении неустойки за ненадлежащее исполнением подрядчиком обязательств , предусмотренных контрактом не в соответствии с требованиями законодательства РФ о контрактной системе;

-в-третьих, в проекте контракта отсутствует условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, предусмотренное частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России от заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» поступили письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе (вх. № 15/3539 от 18.11.2016 г.).

Изучив представленные документы, заслушав представителя заказчика, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» нарушены требования части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми 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, поскольку в проекте контракта на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" отсутствует выше указанное требование.

При обзрении документации об аукционе за № 0127200000216006798, установлено, что п.10 информационный карты документации об аукционе 0127200000216006798 содержит требование, предусмотренное ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе. Кроме того, при обзрении документов, представленных заказчиком установлено, что на участие в аукционе за № 0127200000216006798 не было подано заявок от физических лиц.

2. Заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» нарушены требования ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком 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 и положения п.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 №1063 от 25.11.2013 года), согласно которого за ненадлежащее исполнение Поставщиком 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, поскольку в п.9.2.2 проекта контракта заказчиком установлен штраф «За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф (устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации № 1063 от 25.11.2013 г.). Размер штрафа устанавливается в размере \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей, что составляет 5 % от цены настоящего Контракта, установленной в п. 3.1. Контракта.

Однако учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта составляет **7 264 266 ,44** рублей, то заказчику необходимо было также в проекте контракта в соответствии с п. а) ч.4 Правил установить размер штрафа 10 % цены контракта в случае, если цена контракта не превысит 3 млн. рублей, чтобы до участника закупки заранее была доведена вся необходимая информация о размерах штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, что соответствует принципу открытости и прозрачности информации в соответствии со ст.7 Закона о контрактной системе.

3. Заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми 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). 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 и положения п.5 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", согласно которого 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, поскольку в пункте 9.1.2 проекта контракта заказчиком установлен штраф «За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по настоящему Контракту Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств по оплате выполненных и принятых Заказчиком работ. Штраф устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации № 1063 от 25.11.2013 г. в размере \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей, что составляет 2 % от цены Контракта, установленной в п. 2.1. Контракта». Однако учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта составляет **7 264 266 ,44** рублей, то заказчику необходимо было также в проекте контракта в соответствии с п.а) ч.5 Правил установить размер штрафа 2,5 % цены контракта в случае, если цена контракта не превысит 3 млн. рублей, чтобы до участника закупки заранее была доведена вся необходимая информация о размерах штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, что соответствует принципу открытости и прозрачности информации в соответствии со ст.7 Закона о контрактной системе.

4. Заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми 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), а также положения п. 6 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 № 1063), согласно которым 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), поскольку заказчиком в п. 9.2.1 проекта контракта условие о размере пени в отношении поставщика установлено в конкретном размере «одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта» без сопровождения слов «не менее».

Однако конкретный размер пени в качестве меры ответственности поставщика установлен быть не может, поскольку в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ № 1063 он определяется по формуле.

5. Заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» нарушены требования части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

При анализе документации об аукционе за №0127200000216006798, установлено что п.12.3 проекта контракта предусматривает, что обеспечение исполнения контракта возвращается Подрядчику после исполнения Подрядчиком своих обязательств, в полном объеме и в течение десяти рабочих дней с даты поступления государственному заказчику данного требования от Подрядчика в письменной форме.

Однако, законодательством РФ о контрактной системе не предоставлено право заказчику при определении срока и порядка предоставления обеспечения исполнения контракта, возлагать на участника закупки обязанности по направлению в адрес заказчика письменного уведомления о возвращении денежных средств, внесенных таким участником в качестве обеспечения исполнения контракта, напротив у заказчика возникает обязанность вернуть денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта после исполнения Подрядчиком всех своих обязательств, указанных в контракте на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области.

Выявленные в действиях заказчика нарушения требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

решила:

1. Признать жалобу участника закупки ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" за № 0127200000216006798 обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» нарушения положений ч.ч.5, 7, 13, 27 ст.34 Закона о контрактной системе, п. а) ч.4, ч.5 Постановления Правительства РФ 1063 от 25.11.2013 года при осуществлении рассматриваемой закупки.
3. Признать выявленные нарушения ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе не нарушающими права и законные интересы участников закупки, поскольку на участие в электронном аукционе за № 0127200000216006798 не подано заявок от физических лиц
4. Выдать заказчику КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» предписание об устранении выявленных нарушений ч.ч.5, 7, 27 ст.34 Закона о контрактной системе, п. а) ч.4, ч.5 Постановления Правительства РФ 1063 от 25.11.2013 года.
5. Передать материалы рассмотрения жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председателя комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

---

<.....>

## Предписание

об устранении нарушений законодательства РФ о контрактной системе

«22» ноября 2016 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:

<.....> – должностное лицо;

Членов Комиссии:

<.....>,

на основании своего решения от «22» ноября 2016 г. по итогам рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" за № 0127200000216006798, руководствуясь пунктом 2 части 22 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 – Закона о контрактной системе), предписывает заказчику КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» совершить действия, направленные на устранение нарушений требований, ч.ч.5, 7, 13, 27 ст.34 Закона о контрактной системе, п. а) ч.4, ч.5 Постановления Правительства РФ 1063 от 25.11.2013 года:



Заказчику КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» при заключении контракта на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Сельцо-Бетово на участке км 2+720 - км 4+120 в Брянском районе Брянской области, по заявке КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области»:

- включить в проект контракта все возможные значения размера штрафа, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта в соответствии с п.п. 3-5 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".

- исключить из проекта контракта требование о направлении подрядчиком уведомления заказчику о возврате денежных средств внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

- установить размер пени за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренных контрактом, в соответствии с ч.7 ст.34 Закона о контрактной системе, включив в данный пункт слова «не менее» чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта.

Доказательства исполнения настоящего предписания заказчику надлежит представить в адрес Брянского УФАС России в течение двух рабочих дней со дня заключения контракта.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>