

Муниципальному заказчику –
Администрации Любытинского
муниципального района

ул. Советов, д. 29,
р.п. Любытино, Новгородская обл., 174760

Оператору электронной площадки –
ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9,
г. Москва, 119435
e-mail: ko@sberbank-ast.ru

Участнику закупки (подателю жалобы) –
ООО «СТРОЙРЕСУРС»

ул. Буревестника, д. 9А, пом. П8,
г. Нижний Новгород, 603157

Исходящие № 3523/03 от 29.07.19

РЕШЕНИЕ

№ 053/06/34-322/2019

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

24 июля 2019 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления,

Иванов А.Т. - член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

Здойма Э.В. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

муниципального заказчика – Администрация Любытинского муниципального района Новгородской области – заведующей отделом правового обеспечения и работы с населением «...» (доверенность № «...»);

податель жалобы - Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, ходатайств не заявлял, представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, д. 9А, П8; далее – ООО «СТРОЙРЕСУРС») на действия заказчика – Администрации Любытинского муниципального района Новгородской области (174760, Новгородская обл., р.п. Любытино, ул. Советов, д. 29; далее - Администрация) при осуществлении закупки (определении поставщика) путём проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения Селище – Слобода с подъездами № 1 и № 2 к д. Шереховичи Любытинского муниципального района Новгородской области, извещение № 0350300003219000051 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 09.07.2019,

УСТАНОВИЛА:

17.07.2019 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия муниципального заказчика – Администрации при осуществлении им путём проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги, извещение № 0350300003219000051 о проведении которого было размещено на официальном сайте 09.07.2019 (начальная максимальная цена контракта (далее – НМЦК) – 16 719 412,46 руб.) (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Доводы Жалобы сводятся к оспариванию действий муниципального заказчика по не установлению в проекте контракта всех возможных значений размеров штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту согласно статье 34 Закона о контрактной системе, Правилами определения размера неустойки, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила), а также к установлению заказчиком порядка предоставления документов, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям в нарушение части 12 статьи 24.2 Закона о контрактной системе.

Податель Жалобы просит обязать заказчика привести документацию о закупке в соответствие с законодательством.

Муниципальный заказчик – Администрация представил письменные возражения на Жалобу (исх. № М06-2673-и от 22.07.2019), согласно которым применение фиксированной суммы штрафа в соответствии с пунктом 6 Правил возможно при наличии в контракте обязательств, не имеющих стоимостного выражения, а в муниципальном контракте не определены данные обязательства. Документы, подтверждающие соответствие участника аукциона дополнительным требованиям, учтены в пункте 10.4.7 документации об электронном аукционе и в полном мере отражают потребности заказчика и нормы Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к технической и (или) технологической сложности, инновационного характера» (далее – Постановление № 99).

Внеплановая проверка при рассмотрении Жалобы не проводится, так как уже была осуществлена при рассмотрении Жалобы другого участника рассматриваемой закупки - Общества с ограниченной ответственностью «Элис» (299053, г. Севастополь, ул. Вакуленчука, 33а/2, пом. 1-4).

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В июле 2019 муниципальным заказчиком – Администрацией осуществляется закупка (определение поставщика) путём проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения Селище – Слобода с подъездами № 1 и № 2 к д. Шереховичи Любытинского муниципального района Новгородской области.

Документация о проведении рассматриваемой закупки утверждена Главой муниципального района «...» 08.07.2019 (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном [частью 24 статьи 22](#) настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 4 статьи 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.

Как следует из части 5 статьи 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). 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 части 8 статьи 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.

[Правила](#) 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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

1.1. Как следует из части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у [субъектов](#) малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих [организаций](#) в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом [части 1.1](#) настоящей статьи, путем:

1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) осуществления закупок с учетом положений [части 5](#) настоящей статьи.

Согласно части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в [пункте 1 части 1](#) настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми

могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны **декларировать** в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В соответствии с пунктом 4 статьи 42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, информация об **ограничении** участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Согласно части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указывается информация, предусмотренная статьей 42 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно пункту 11.1 извещения о проведении электронного аукциона, пункту 6.1 Документации участниками рассматриваемой закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В разделе 5 «Ответственность сторон» Проекта муниципального контракта содержатся виды и размеры ответственности заказчика и подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 4 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с **пунктом 1 части 1 статьи 30** Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Однако, в нарушение вышеуказанных требований, муниципальным заказчиком – Администрацией в пункте 5.8 Проекта муниципального контракта указано следующее: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 1% от цены контракта, что составляет ____».

В соответствии с вышеуказанными положениями Правил, а также учитывая начальную (максимальную) цену контракта – 16 719 412, 46 рублей, муниципальный заказчик – Администрация должен был установить в Проекте муниципального контракта все возможные размеры штрафов, предусмотренные Правилами за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, поскольку, в соответствии с частью 4 статьи 68 Закона о контрактной системе, электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном настоящей статьей.

Муниципальным заказчиком – Администрацией в Проекте муниципального контракта должна быть предусмотрена возможность изменения величин штрафов в зависимости от ценового предложения участника закупки.

Согласно части 1 статьи 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в [части 12 статьи 54.7](#), [части 8 статьи 69](#), [части 8 статьи 82.4](#), [части 23 статьи 83.1](#) настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением [части 2.1](#) настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым

заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном [частью 23 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной [пунктом 2 части 4 статьи 54.4](#), [пунктом 7 части 9 статьи 83.1](#) настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Указав в пункте 5.8 Проекта муниципального контракта один единственный размер штрафа для поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик сделал невозможным изменение данного размера при направлении проекта контракта на подписание победителю аукциона в случае, если цена контракта составит менее 3 000 000, 00 рублей или от 3 000 000 рублей до 10 000 000 рублей, поскольку, такое внесение изменений в проект контракта при его направлении победителю Законом о контрактной системе не предусмотрено.

1.2. Согласно пункту 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 виде фиксированной суммы, определяемой 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.

При этом, в пункте 5.9 Проекта муниципального контракта указано, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 5000 рублей.

В данном случае Администрацией также не учтена возможность изменения величины штрафа (в случае, если цена контракта составит менее 3 000 000, 00 рублей) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика –

Администрации содержатся нарушения частей 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившиеся в ненадлежащем установлении в Проекте контракта размера ответственности подрядчика в виде штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства); за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком, исполнителем обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, следовательно данный довод Жалобы является обоснованным.

Следовательно Жалоба в данной части является обоснованной.

Вместе с тем, Комиссия Новгородского УФАС отмечает, что отсутствие в проекте контракта информации о размерах штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в фиксированной сумме, а не в процентах от цены контракта, не повлияло на результат проведения электронного аукциона и на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в связи с чем достаточных оснований для выдачи предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не имеется.

2. Требования к содержанию и составу второй части заявки на участие в электронном аукционе установлены частью 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать необходимую информацию и документы, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путём проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: финансовых ресурсов для исполнения контракта; на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта; опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; необходимого

количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно части 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частями 2 и 2.1](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Во исполнение части 4 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчиком в пункте 9.4 Документации установлены дополнительные требования в соответствии с Постановлением № 99.

При этом, как видно из вышеуказанных положений пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчик не вправе требовать в составе второй части заявки участника аукциона документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [частью 2](#) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3 или 3.1 и 5](#) настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Проверка соответствия участника закупки требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 2](#) статьи 31 Закона о контрактной системе относится к полномочиям оператора электронной площадки и аукционной комиссии, и не зависит от содержания заявки участника закупки (часть 13 статьи 24.2, часть 8 статьи 31, пункт 2 часть 6 статьи 69 Закона о контрактной системе).

Требования ко вторым частям заявок участников закупки заказчиком установлены в пункте 10.3 Документации.

При этом согласно пункту 10.4.7 Документации электронные документы (их копии), указанные в пункте 10.3.3 документации, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Федерального закона (пункт 9.4. Документации), не включаются участником аукциона в состав второй части заявки. Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Федерального закона одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с частью 13 статьи 24.2 Федерального закона в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке».

Учитывая вышеизложенное, рассматриваемый довод Жалобы не нашёл своего подтверждения.

Руководствуясь статьями 24.2, 31, 34, 64, 66 закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, д. 9А, пом. П8) на действия муниципального заказчика – Администрации Любытинского муниципального района (174760, Новгородская область, р.п. Любытино, ул. Советов, дом 29) при осуществлении закупки путём проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения Селище – Слобода с подъездами № 1 и № 2 к д. Шереховичи Любытинского муниципального района Новгородской области, извещение № 0350300003219000051 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 09.07.2019, частично обоснованной в части доводов о ненадлежащем установлении в проекте контракта размеров штрафа для подрядчика за ненадлежащее исполнение условий контракта.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – Администрации Любытинского муниципального района нарушений частей 4 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать в связи с тем, что установленные в действиях заказчика нарушения не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии
Иванов

А.Т.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня принятия.