

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Стройинвест» (вх. № 014948 от 26.10.2016 г.)

о нарушении законодательства о закупках

01 ноября 2016 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» (далее – Заявитель) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги от асфальтобетонного завода до перекрестка ул. Станционной - ул. Садовая (изв. № 0156300029616000036),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению №0156300029616000036, Заказчиком проводился электронный аукцион на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги от асфальтобетонного завода до перекрестка ул. Станционной - ул. Садовая.

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «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, установлено следующее.

В п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о закупках установлено, что 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](#) настоящего

Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о закупках, 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 соответствии с ч. 4 ст. 34 Закона о закупках, в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В ч. 5 ст. 34 Закона о закупках установлено, что 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 пеня 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. 8 ст. 34 Закона о закупках, 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.

Таким образом, частями 5,8 ст. 34 Закона о закупках установлено, что Заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Правила 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, начисляемый за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063 (далее – Правила).

При этом, п.4 Правил 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.

В п.5 Правил 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.

Таким образом, законодателем установлены дифференцированные размеры штрафа в зависимости от цены контракта.

Размеры штрафа установлены Заказчиком в пп. 8.2.3, 8.3.3 Раздела 8 проекта контракта. При этом, Заказчиком установлены конкретные размеры штрафных санкций, а именно, 2% цены контракта за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, и 5% за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, что не соответствует требованиям Правил, требованиям Закона о

закупках.

Исходя из совокупности изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком нарушены требования ч. 5, 8 ст. 34 Закона о закупках.

Указанная позиция подтверждается Письмом ФАС России от 01.12.2014 N АД/48791/14.

В соответствии с ч. 3 ст. 30 Закона о закупках, при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в [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 п. 15 Раздела 4 Информационной карты аукционной документации установлено, что участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (далее – СМП, СОНО).

Согласно ч.8 ст.30 Закона о закупках в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

В п. 4.1 проекта контракта указано, что оплата выполненных работ производится безналичным перечислением денежных средств на расчетный счет Подрядчика на основании счета-фактуры (счета) и подписанных сторонами документов о приемке выполненных работ (форма КС-2, КС-3). Оплата выполненных работ производится безналичным перечислением денежных средств на расчетный счет Подрядчика на основании счета-фактуры (счета) и подписания документов о приемке выполненных работ (форма КС-2, КС-3). Оплата за выполненные работы производится Заказчиком с даты подписания счет - фактуры (счета), подписания сторонами Акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) в срок не позднее 31 декабря 2017 года.

Исходя из указанного, с учетом того, что электронный аукцион проводится для СМП и СОНО, следует, что условия об оплате, указанные в проекте контракта, не соответствуют ч.8 ст.30 Закона о закупках.

Таким образом, в действиях Заказчика имеется нарушение ч.8 ст.30 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что представитель подателя жалобы на заседание Комиссии

не явился, доказательств того, что спорные положения аукционной документации не позволили участнику подать заявку, Комиссии не представлено. Кроме того, подача жалобы посредством электронной почты 26.10.2016г. (в предпоследний день окончания срока подачи заявок), по мнению Комиссии, может свидетельствовать об отсутствии у подателя жалобы намерения принять участие в данной закупке.

Более того, Комиссия отмечает, что податель жалобы не воспользовался предусмотренным Законом о закупках правом на подачу запроса о разъяснении положений аукционной документации.

Таким образом, доказательства нарушения прав и законных интересов подателя жалобы в материалах дела отсутствуют.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги от асфальтобетонного завода до перекрестка ул. Станционной - ул. Садовая (изв. № 0156300029616000036) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика, выявленное в ходе рассмотрения жалобы, нарушение требований ч. 5, 8 ст. 34 Закона о закупках.

3. Признать в действиях Заказчика, выявленное в ходе рассмотрения жалобы, нарушение требований ч. 8 ст. 30 Закона о закупках.

4. Предписание не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результат закупки и не привели к нарушению прав и законных интересов подателя жалобы.

5. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Пермского УФАС России для принятия решения о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности за допущенное нарушение Закона о закупках.

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