

Решение № 03-10.1/287-2016

о признании жалобы обоснованной

15 ноября 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Инстрой» (далее – Заявитель, Общество) на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии (далее – единая комиссия, Заказчик) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту фасадов учебного корпуса № 4 ФГБОУ ВО СибГУФК с утеплением и обшивкой сайдингом» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009916000059) (далее – электронный аукцион),

в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 8472 от 08.11.2016) жалоба Заявителя на действия единой комиссии при отказе в допуске Общества к участию в аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8114 от 08.11.2016) Заказчиком были представлены (вх. № 8944 от 14.11.2016) материалы закупки, из которых следует, что 20.10.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) размещены извещение и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 3440746,38 руб.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 04.11.2016 указано, что на участие в аукционе поступила двадцать одна заявка, четырнадцати участникам закупки отказано в допуске к участию в аукционе, в том числе Заявителю.

Согласно протоколу проведения аукциона от 07.11.2016 три участника закупки приняли участие в аукционе, наименьшее предложение в сумме 2565592,54 руб. сделано участником № 3.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 10.11.2016 заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ООО «КРОСТ».

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99

Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона **и инструкция по ее заполнению**. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно подпункту «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В пункте 1 части 17 документации об аукционе установлено аналогичное требование к содержанию первой части заявки на участие в аукционе.

При этом Комиссия отмечает, что документация об аукционе не содержит надлежащей инструкции по заполнению первой части заявки на участие в аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

На основании пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В Приложении № 3 «Технические требования к работам и материалам» к документации об аукционе был установлен перечень используемых при выполнении работ товаров, а также значения показателей, позволяющих определить соответствие товаров требованиям, установленным Заказчиком, например:

Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме						
Наименование Товара	Указание на товарный знак (модель,	Технические характеристики			Ед. изм.	Сведения о соответствии
		Требуемый	Требуемое	Значение, предлагаемое		

(материала)	производитель)	параметр	значение	участником	ГОСТ
7 Сайдинг		Описание	Должен быть из оцинкованной стали с полимерным покрытием		
		Толщина стали	должна быть более 0,6		мм
		Материал	тонколистовая оцинкованная сталь холодной штамповки		
		Ширина	Должна быть 250		мм
		Категория качества	Первая или высшая		
		Марка цинка	Должна быть Ц0 или Ц1		
					ГОСТ 14918-80, ГОСТ 3640-94

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 04.11.2016 Заявителю, а также остальным участникам закупки отказано в допуске к участию в аукционе по следующему основанию:

«п. 2. ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе. Обоснование: несоответствие предложенных характеристик по пункту 7 технического задания».

В жалобе Заявителя указано следующее:

«В приложении № 3 к документации об электронном аукционе «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах), иные сведения о товаре» Заказчиком установлены технические требования к материалам, в том числе по позиции 7:

7	Сайдинг	Описание	Должен быть из оцинкованной стали с полимерным покрытием		
		Толщина стали	должна быть более 0,6		мм
		Материал	тонколистовая оцинкованная сталь холодной штамповки		
		Ширина	Должна быть 250		мм
		Категория	Первая или		
					ГОСТ 14918-80, ГОСТ 3640-94

		качества	высшая		
		Марка цинка	Должна быть Ц0 или Ц1		

В разъяснениях положений документации об электронном аукционе от 02.11.2016 №РД2 Заказчиком было сказано следующее:

«...если в предоставленной к рассмотрению 1-й части заявки будут представлены реальные технические характеристики используемых при выполнении работ материалов, такая заявка будет допущена. (см. таблицу)»

При этом в таблице, содержащейся в указанных разъяснениях установлены следующие требования к материалам по позиции 7:

7	Сайдинг	Описание	Должен быть из оцинкованной стали с полимерным покрытием			ГОСТ 14918-80, ГОСТ 3640-94
		Толщина стали	должна быть не менее 0,5		мм	
		Материал	тонколистовая оцинкованная сталь холодной штамповки			
		Ширина	Должна быть 250		мм	
		Категория качества	Первая или высшая			
		Марка цинка	Должна быть Ц0 или Ц1			

В соответствии с требованиями документации об электронном аукционе, в том числе разъяснений документации об электронном аукционе от 02.11.2016 №РД2 нами были представлены значения характеристик по позиции 7, полностью соответствующие требованиям Заказчика, а именно:

	Описание	Должен быть из оцинкованной стали с полимерным покрытием	из оцинкованной стали с полимерным покрытием		
	Толщина стали	должна быть не менее 0,5	0,5		мм
			тонколистовая		ГОСТ 14918-80,

7 Сайдинг	Материал	тонколистовая оцинкованная холодная штамповки	сталь	оцинкованная сталь холодной штамповки	ГОСТ 3640-94	
	Ширина	Должна быть 250		250		мм
	Категория качества	Первая или высшая		Первая		
	Марка цинка	Должна быть Ц0 или Ц1		Ц1		

Из возражений, представленных заказчиком, в отношении доводов жалобы, следует:

«При подготовке технического задания, являющегося частью аукционной документации (приложение № 3), университетом установлены требования к сайдингу по параметру «толщина должна быть более 0,6 мм» руководствуясь тем, что частично работы по утеплению корпуса № 4 (фасада) выполнены в прошлом году с применением сайдинга толщиной 0,7мм., полностью соответствующего условиям технического задания государственного заказчика.

Данные требования обоснованы тем, что сайдинг является составляющей частью утепляющей конструкции, состоящей также из минераловатных плит толщиной не менее 50 мм, следовательно, он должен иметь максимально улучшенные характеристики прочности, с учетом нагрузки. Тем более, что сайдинг с такими характеристиками уже установлен на фасаде здания.

При рассмотрении первых частей заявок единая комиссия в соответствии с положением пункта 5 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ руководствовалась данными, установленными аукционной документацией (приложением № 3), т.к. изменения в аукционную документацию не вносились.

В результате работы комиссией установлено, что из 21 заявки, 7 заявок участников соответствуют требованиям аукционной документации, а 14 заявок комиссией отклонены, т.к. участник закупки должен руководствоваться при оформлении заявки требованиями аукционной документации, а не разъяснениями, если изменения в документацию не внесены».

Изучив первые части заявок на участие в аукционе всех участников закупки, разъяснения положений документации об аукционе, опубликованные Заказчиком на официальном сайте ЕИС, учитывая возражения Заказчика, Комиссия признала жалобу **обоснованной** исходя из следующего.

Согласно части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей статьи 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.**

При этом, частью 5 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе установлено, что **разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.**

В соответствии с частью 6 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение **о внесении изменений в документацию о таком аукционе** не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. **При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.**

В силу требований части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, **который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.**

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора.**

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

На основании вышеуказанных норм, Комиссия приходит к выводу о том, что изменив значения показателей товара, установленных в соответствии с потребностями Заказчика и являющихся существенными условиями контракта, Заказчик нарушил часть 5 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе, фактически изменив суть документации об аукционе.

Такие действия Заказчика (изменение значений показателей товаров, используемых при выполнении работ) ввели в заблуждение участников закупки относительно представления в заявке показателей товаров и фактически привели к необоснованному отказу в допуске к участию в аукционе.

3.2. Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1](#) и [2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу

заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) 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.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2](#) (при наличии таких требований) **статьи 31** настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ (далее – свидетельство СРО). Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 утвержден [Перечень](#) видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее – Перечень).

Поскольку **объектом закупки** является выполнение работ по **капитальному ремонту**, Комиссия считает, что в силу частей 3 и 3.1 статьи 52 ГрК РФ лицо, осуществляющее капитальный ремонт объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

При этом в силу пункта 10 статьи 1 ГрК РФ под объектом капитального строительства понимается **здание**, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

Таким образом, Заказчик должен был установить в извещении и в документации об аукционе требование о наличии у участника закупки допуска СРО на организацию строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) по пункту 33.3 «Жилищно-гражданское строительство».

Исходя из изложенного, Комиссия считает, что действия Заказчика нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.

3.3. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать 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 требованиями пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе **описание объекта закупки должно носить объективный характер.** В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу пункта 2 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе необходимо использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, **которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации,** иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о

техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержать обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Комиссия установила, что в нарушение вышеуказанных норм, в пункте 7 «Сайдинг» Технического задания Заказчик установил требование о соответствии товара ГОСТам, не имеющим прямого отношения к указанному товару:

- ГОСТ 14918-80 «Сталь тонколистовая оцинкованная с непрерывных линий»;

- 3640-94 «Цинк. Технические условия».

3.4. В соответствии с требованиями пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки и в документации об аукционе должна содержаться информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядке предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), **а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона.**

В нарушение указанного требования, ни извещение о закупке, ни документация об аукционе не содержат информации о наличии либо отсутствии банковского сопровождения контракта.

3.5. В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности **заказчика и поставщика** (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу части 5 статьи 34 Федерального 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.**

Частью 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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).

В соответствии с частью 8 статьи 34 Федерального 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.**

При этом в пунктах 4 и 5 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 (далее – Правила) указано следующее:

«4. 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.

5. 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».

Комиссия отмечает, что размер штрафа исчисляется из цены контракта, которая становится известна только по результатам проведения процедуры электронного

аукциона.

Следовательно, на момент размещения на официальном сайте ЕИС документации об электронном аукционе Заказчику не может быть известна цена контракта, и как следствие этого Заказчик не может предугадать какому пороговому значению, указанному в Правилах будет соответствовать цена контракта, предложенная участником электронного аукциона.

Кроме того согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, условие об ответственности сторон является существенным условием контракта.

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.**

При этом изменение размера штрафа, как для заказчика, так и для подрядчика **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Следовательно, Заказчик при заключении контракта не вправе вносить изменения в условия об ответственности сторон.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в пунктах 6.4 и 6.5 проекта контракта указано:

*«6.4. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, **размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы 5 % от цены Контракта** и составляет _____(_____) руб.____коп., который определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения Заказчиком, Подрядчиком (поставщиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств Заказчиком, Подрядчиком (поставщиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком (поставщиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного Контрактом».*

*6.5. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, **размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы 2 % от цены Контракта** и составляет _____(_____) руб.____коп. , который определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063 «Об утверждении Правил определения*

размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения Заказчиком, Подрядчиком (поставщиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств Заказчиком, Подрядчиком (поставщиком исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком (поставщиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного Контрактом».

При таких обстоятельствах Комиссия отмечает, что в случае снижения цены контракта ниже 3 млн.руб. (подпункты «а» пунктов 4 и 5 Правил), Заказчик не вправе будет внести изменения в контракт при его заключении.

На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение части 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Инстрой» на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту фасадов учебного корпуса № 4 ФГБОУ ВО СибГУФК с утеплением и обшивкой сайдингом» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009916000059).

2. Признать в действиях ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33, частей 5 и 8 статьи 34, пункта 8 статьи 42, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктов 1 и 2 части 1 и части 3 статьи 64, части 5 статьи 65, пункта 2 части 5 статьи 66, пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе, пунктов 4 и 5 Постановления Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/287-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

15 ноября 2016 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Инстрой» на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту фасадов учебного корпуса № 4 ФГБОУ ВО СибГУФК с утеплением и обшивкой сайдингом» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009916000059) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33, частей 5 и 8 статьи 34, пункта 8 статьи 42, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктов 1 и 2 части 1 и части 3 статьи 64, части 5 статьи 65, пункта 2 части 5 статьи 66, пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе, пунктов 4 и 5 Постановления Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063,

на основании своего Решения от 15.11.2016 № 03-10.1/287-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии **в срок до 28.11.2016** отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона и аннулировать электронный аукцион.

2. Оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» обеспечить ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его единой комиссии возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания, отменить протокол проведения аукциона.

3. ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта», оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1 и 2 настоящего предписания, **в срок до 29.11.2016** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.