РЕШЕНИЕ

20 мая 2014 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю.	Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Спиридонова О.Г.Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,
Вознесенская Н.В.Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Ножкина А.Н. (доверенность от 19.05.2014), Золотухина С.А. (доверенность от 19.05.2014);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

13 мая 2014 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ИП Шкутенко Д.С. (далее - Заявитель) на действия заказчика - администрации муниципального образования "Ленский муниципальный район" (далее – Заказчик), при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству здания детского сада на 220 мест в с. Яренск Ленского района Архангельской области (извещение № 0324300055414002080).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия заказчика в связи с установлением в проекте муниципального контракта размера штрафа не в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 20.05.2014 № 2204.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

28.04.2014 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов http://zakupki.gov.ru размещено извещение № 0324300055414002080 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта Выполнение работ по строительству здания детского сада на 220 мест в с. Яренск Ленского района Архангельской области (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 230 815 925,26 рублей.

Оператор электронной площадки – ЗАО «Электронные торговые системы».

В силу части 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 5 статьи 34 ФЗ «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). 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 пункту 4 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, утвержденным Постановлением Правительства РФ

от 25.11.2013 N 1063 (далее – Правила), за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Согласно пункту 5 Правил 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, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, 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.

Согласно проекту контракта, размещенному вместе с документацией об аукционе, установлено следующее:

«9.3. В случае необоснованного отказа заказчика от приемки выполненных подрядчиком работ, начисляется штраф в размере 2 (два) процента цены контракта, то есть _____

9.5. В случае нарушения установленных заказчиком сроков устранения обнаруженных им недостатков в работах подрядчик уплачивает заказчику штраф в размере 5 процентов от цены контракта, то есть _____».

В законодательстве о закупках используются понятия «начальная (максимальная) цена контракта» и «цена контракта».

Понятие «начальная (максимальная) цена контракта» установлено статьей 22 ФЗ «О контрактной системе» и расчитывается при объявлении той или иной процедуре закупки до заключения самой сделки по результатам осуществления закупки, а понятие «цена контракта» или «цена договора» - есть одно из несущественныхх условий данной сделки (статьи 709, 740, 743 ГК РФ, статьи 68, 70, 22 ФЗ «О контрактной системе»), заключенной по результатам закупки.

На основании вышеизложенного следует, «начальная (максимальная) цена контракта» определяется до размещения извещения о проведении закупки, до заключения контракта, а «цена контракта» – при заключении контракта.

По смыслу статьи 702, части 1 статьи 708, статьи 740 ГК РФ к существенным условиям договора строительного подряда относятся условия о предмете договора (выполнении определенной работы), а также о начальном и конечном сроках ее выполнения. Положения гражданского законодательства не относят к существенным условиям договора (контракта) строительного подряда условие об ответственности сторон сделки, в том числе о размере и порядке начисления неустойки (пеней, штрафа) за нарушение сроков исполнения обязательств или других обязанностей сторон соглашения.

Представители Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснили, что при составлении проекта контракта, заказчик исходил из того, что цена контракта, из которой будут в соответствии с Правилами установлены размеры неустоек (пеней, штрафов), станет известна по результатам аукциона и после рассмотрения вторых частей заявок. До определения цены контракта, исходя из начальной (максимальной) цены контракта Заказчику не представляется возможным указать в проекте контракта размер штрафа ни в процентах, ни в рублях (10, 5, 2, 1 или 0,5 %). Указанные сведения в соответствии с требованиями статей 34, 68, 69 ФЗ «О контрактной системе», Правил будут уточнены Заказчиком при направлении проекта контракта на подписание победителю электронного аукциона, в связи с чем в проекте контракта пункты 9.3, 9.5 в отношении размеров штрафов выделены другим цветом.

Комиссия Архангельского УФАС России соглашается с позицией Заказчика, учитывая то, что размеры штрафов указываются непосредственно в контракте, а не в проекте контракта, то есть событие по не указанию размеров штрафов в контракте еще не произошло.

Таким образом, нарушений ФЗ «О контрактной системе» со стороны Заказчика в данном случае не выявлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Шкутенко Д.С. необоснованной.

Примечание. *Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии О.Г. Спиридонова

Н.В. Вознесенская

- reshenie_104mz-14.pdf