

РЕШЕНИЕ

по делу № 46

10.06.2016 г.

г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере размещения закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – А.С.Уракчиева- руководитель управления;

Членов Комиссии: -Г.П.Авраховой- заместителя руководителя управления;

-Р.Х.Туркменовой – главного специалиста эксперта
отдела;

Ф.А.Кубановой – специалиста эксперта отдела,

при участии: представителя Заказчика – Управления охраны окружающей среды и водных ресурсов КЧР К... Р.В. (по доверенности), в отсутствие представителя ООО «Стройинвест» , надлежаще уведомлен, не явился (Заявитель) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с ч.5 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике (далее - Карачаево-Черкесское УФАС) **03.06.2016г.** поступила жалоба ООО «Стройинвест» (г.Уфа) , на действия Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на «Капитальный ремонт берегоукрепительного сооружения на р.Теберда в г.Теберда , КЧР», уникальный номер закупки на сайте www.zakupki.gov.ru, начальная (максимальная) цена контракта составляет руб. (.....) рублей.

По мнению Заявителя, Заказчик при составлении аукционной документации в проекте контракта , при расчете неустоек вместо применяемой в настоящее время ключевой ставки Центрального банка РФ указал ставку рефинансирования. Таким образом, указанное условие о пене в случае просрочки установлено некорректно. Далее, Заявитель не согласен с формулировкой указания на конкретный минимальный срок действия банковской гарантии, считает, что он указан с нарушением действующего законодательства. Также указывает на то, что не установив условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) допустил нарушение п.6.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ.

Заказчик , не согласен с доводами Заявителя и в отзыве на жалобу указал на следующее.

1. Требование к расчету неустойки в проекте контракта установлено в точном соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063. В системе законодательства Постановление Правительства РФ имеет большую юридическую силу по отношению к указаниям Центрального банка РФ.
2. По второму доводу жалобы. Требование, установленное в проекте контракта к минимальному сроку действия банковской гарантии установлено в соответствии с ч. 3 ст. 96 44-ФЗ, согласно которому обеспечение контракта, предоставляемое в виде банковской гарантии, должно иметь срок действия не менее чем на 1 месяц превышающий срок действия контракта. Таким образом, Заказчик не ограничивает права участников закупки и дает возможность предоставить банковскую гарантию на срок, превышающий срок действия контракта не менее чем на 1 месяц.
3. По третьему доводу жалобы указано следующее. Согласно п.1.3 проекта контракта «Сроки выполнения работ: с момента заключения контракта до 01 ноября 2018 года». Согласно п. 1 Постановления Правительства от 14 марта 2016 года № 190 заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств. В связи с тем, что срок завершения работ по контракту наступает в 2018 году, правила, изложенные в данном постановлении не применимы к данным отношениям по заключаемому контракту.

В заседании Комиссии представители Заказчика, Уполномоченного органа поддержали свою позицию.

Комиссия УФАС по КЧР, изучив материалы дела, заслушав представителей Заказчика, Заявителя установила следующее.

1. В соответствии с ч. 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ 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).

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ 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.

Порядок начисления пеней и штрафов определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063. В соответствии с п. 6 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), и определяется по формуле:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 08.12.2015 г. № 1340 «О применении с 01 января 2016 года ключевой ставки Банка России» к отношениям, регулируемым актами Правительства РФ, в которых используется ставка рефинансирования Банка России, с 1 января 2016 г. вместо указанной ставки применяется ключевая ставка Банка России, если иное не предусмотрено федеральным законом. К правоотношениям, регулируемым законодательством РФ о контрактной системе ставка рефинансирования используется при расчете неустойки (пени) за просрочку исполнения своих обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в рамках Постановления Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063. При этом Указанием Центрального банка РФ от 11.12.2015г. № 3894-У с 1 января 2016г. значение ставки рефинансирования Банка России приравнивается к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату. С указанной даты Банком России не устанавливается самостоятельное значение ставки рефинансирования.

Поскольку и в Законе № 44-ФЗ и в Постановлении Правительства № 1063 указана ставка рефинансирования Центрального банка, комиссия приходит к выводу о том, что не указание Заказчика на ключевую ставку банка России в проекте контракта не нарушает нормы ч. 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ.

2. Согласно п.8 ст. 64 Закона № 44-ФЗ документация об аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и

соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта **не менее чем на один месяц**.

Согласно ст. 190 Гражданского кодекса РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется **календарной датой или истечением периода времени**, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В п.1.3 проекта контракта сроки выполнения работ указано : «с момента заключения контракта до 01 ноября 2018 года».

В п. 11.2 проекта контракта указано : "Подрядчик обязан предоставить заказчику обеспечение исполнения настоящего контракта , которое распространяется на срок превышающий действия настоящего контракта, не менее чем на один месяц».

Комиссия управления считает , что проект контракта документации об аукционе содержит исчерпывающие требования к срокам начала и окончания работ, срокам оплаты работ, исходя из чего можно сделать вывод об истечении срока исполнения сторонами обязательств по государственному контракту.

Таким образом, довод Заявителя о том, что в проекте контракта не установлено требование к конкретному минимальному сроку действия банковской гарантии, в случае если исполнителем в качестве обеспечения исполнения контракта предоставляется безотзывная банковская гарантия , не нашел своего подтверждения.

3. По последнему доводу жалобы, касающемуся не установления в проекте контракта условия отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и нарушения п.6.1.ст. 34 Закона № 44-ФЗ установлено, что согласно ч.4 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом. Согласно п.5 ст.34 Закона № 44-ФЗ 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 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.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в 2015 и 2016 годах в [случаях и в порядке](#), которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет [списание](#) начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Правительством РФ принято Постановление от 14.03.2016г. № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)», где указано: «Установить, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) **в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах** исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств» .

Срок действия постановления до 1 января 2017.

В рассматриваемом случае срок окончания действия контракта **– до 01.11.2018г.** Вместе с тем, положения Закона № 44-ФЗ и Постановления Правительства № 190 не устанавливают обязанность государственных (муниципальных) заказчиков включать в документацию о закупке товаров (работ, услуг) проект государственного контракта положения об отсрочке уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, учитывая все вышеуказанное, Комиссия управления считает данный довод жалобы не нашедшим своего подтверждения.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь статьей 99, ч.8 ст.106 Закона № 44-ФЗ

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» **необоснованной**.

Председатель Комиссии

А.С.Уракчиев

Члены Комиссии:

Г.П.Аврахова

Р.Х.Туркменова

Ф.А.Кубанова

