

## РЕШЕНИЕ

по делу №239/17-ГЗ/Ж о нарушении

законодательства Российской Федерации о контрактной системе

5 октября 2017 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок, в составе:

Председатель Комиссии:	- <...>	- руководитель Смоленского УФАС России;
Члены Комиссии:		
	- <...>	- ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;
	- <...>	- ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

при участии представителей:

от муниципального заказчика: <...> представителя по доверенности №143 от 04.10.2017, <...> представителя по доверенности №144 от 04.10.2017,

представители заявителя на заседание не явились, уведомлены надлежащим образом;

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) (приказ Смоленского УФАС России от 29.08.2017 № 107) функций 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 во исполнение положений ст.106 Федерального закона 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), рассмотрев

поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «Недра Сибири» на положения аукционной документации муниципального заказчика – МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию, техническому обслуживанию и текущему ремонту систем инженерного оборудования многоквартирных жилых домов (общежитий), находящихся в управлении МУП "ККП" МО «город Десногорск» Смоленской области. (извещение № 0563600008117000031)

#### УСТАНОВИЛА:

По мнению ООО «Недра Сибири» (далее – Заявитель, Общество), при формировании документации об электронном аукционе Заказчик нарушил нормы Закона о контрактной системе, а именно:

1. В проекте контракта неверно установлены размеры штрафов и пеней;
2. В п. 3.1.1 проекта контракта аукционной документации содержится условие, согласно которому в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, или представляется информация, подтверждающая добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе. Таким образом, по мнению ООО «Недра Сибири», заказчик нарушил ч.1 ст. 37 Закона о контрактной системе.

В связи с изложенным Заявитель просит выдать муниципальному заказчику предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, в связи с чем просят признать жалобу необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы и проведенной в соответствии с ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию, техническому обслуживанию и текущему ремонту систем инженерного оборудования многоквартирных жилых домов (общежитий), находящихся в управлении МУП "ККП" МО «город Десногорск» Смоленской области и аукционная документация размещены 15.09.2017 в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 50 856 000,00 руб.

1. В соответствии с ч. 4 ст. 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.

Согласно ч. 5 ст. 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). 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.

В соответствии с ч. 8 ст.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.

До 09.09.2017 порядок определения сумм штрафов и пеней за ненадлежащее установление в проекте контракта мер ответственности сторон регулировался Правилами 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее - Постановление № 1063).

Согласно пункту 2 Постановления № 1042 Постановление № 1063 признано утратившим силу с 09.09.2017.

На сегодняшний день указанный порядок установлен Правилами, утвержденными Постановлением № 1042 (вступило в силу 09.09.2017).

Согласно п. 3 Постановления № 1042 положения Правил применяются к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе в сфере закупок либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу настоящего постановления.

Извещение о проведении рассматриваемого электронного аукциона размещено на официальном сайте 15.09.2017.

Следовательно, исходя из даты размещения на официальном сайте Извещения и даты вступления в силу Постановления № 1042, заказчик должен был руководствоваться положениями Правил и применять их при установлении в проекте контракта, заключаемого по результатам осуществления закупки, мер ответственности сторон в случае ненадлежащего исполнения ими его условий.

Необходимо учитывать, что положения ранее действовавших правил, утвержденных Постановлением № 1063, не идентичны положениям Правил, утвержденным Постановлением № 1042.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия приходит к выводу о ненадлежащем исполнении заказчиком обязанности по установлению в Проекте контракта мер ответственности сторон за ненадлежащее исполнение ими его условий, что выразилось в применении положений недействующих правил, устанавливавших порядок определения сумм штрафов и пеней до 09.09.2017 (Постановление № 1063).

Действующие Правила устанавливают следующий порядок определения сумм штрафов и пеней в проекте контракте.

Согласно п. 3 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4-8 настоящих Правил):

- а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта

(этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

Согласно п. 9 Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

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.

Вместе с тем, согласно пункту 9.3 проекта контракта аукционной документации в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, заказчик направляет Исполнителю требование об уплате штрафа в размере 10 процентов цены

контракта, что составляет \_\_\_\_\_ коп. (рассчитывается в порядке, установленном

постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063). Исполнитель освобождается от уплаты штрафа, если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение произошло вследствие

непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Согласно пункту 9.5 проекта контракта аукционной документации в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Исполнитель вправе потребовать уплаты штрафа в размере 2,5 процента цены контракта, что составляет коп. (рассчитывается в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063). Заказчик освобождается от уплаты штрафа, если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

В соответствии с пунктом 10 Правил пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 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).

Однако, согласно пункту 9.2 проекта контракта аукционной документации, В случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате пени, которая начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, в размере, определенном в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, но не менее чем 1/300 действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены настоящего контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных настоящим контрактом и фактически исполненных Исполнителем, и определяется по формуле  $P = (C - B) \times S$  (где  $C$  - цена контракта;  $B$  - 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 контракта;  $S$  - размер ставки).

Размер ставки определяется по формуле  $P = (C - B) \times S \times K$  (где  $S$  - размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента  $K$ ;  $ДП$  - количество дней просрочки).

Коэффициент  $K$  определяется по формуле  $K = ДП / ДК \times 100\%$  (где  $ДП$  - количество дней просрочки;  $ДК$  - срок исполнения обязательства по

контракту (количество дней).

При К, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени. Подрядчик освобождается от уплаты пени, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Таким образом, в действиях заказчика содержатся нарушения ч. 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившиеся в ненадлежащем исполнении обязанности по установлению в аукционной документации мер ответственности сторон контракта в случае ненадлежащего исполнения ими его условий (в виде штрафов и пеней).

2. В пункте 3.1.1. проекта контракта аукционной документации указано, что в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в пункте 3.1. настоящего контракта, и составляет \_\_\_\_\_ руб. или представляется информация, подтверждающая добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». проекта

Вместе с тем, в соответствии с извещением о проведении электронного аукциона начальная (максимальная) цена контракта – 50 856 000,00 рублей. Следовательно, заказчиком неправомерно установлена возможность при снижении участником закупки цены контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта при заключении контракта представить информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки, с которым заключается контракт. Таким образом, заказчик нарушил ч.1 ст.37 Закона о контрактной системе.

В ходе внеплановой проверки Комиссией Смоленского УФАС России

установлено следующее.

Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с ч. 1, ч. 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом в соответствии с ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 Закона о контрактной системы в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

В п. 27.10 Информационной карты аукционной документации указано, что участник закупки должен соответствовать требованиям Указа Президента Российской Федерации от 28.11.2015г. №583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики».

Согласно Указу Президента РФ от 31.05.2017 №244 «Об отмене некоторых специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» были внесены изменения в Указ Президента РФ от 28.11.2015 №583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики», а именно: п. «б» (запрет или ограничение для организаций, находящихся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также для организаций, контролируемых гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, на выполнение (оказание) ими отдельных видов работ (услуг) на территории



Российской Федерации по перечню, определяемому Правительством Российской Федерации) Указа Президента РФ №583 был признан утратившим силу. Началом действия Указа Президента РФ от 31.05.2017 №244 «Об отмене некоторых специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» является 31.05.2017.

Таким образом, Заказчик, включив в документацию об электронном аукционе указанный запрет, нарушил требования п. 1 ч. 1 ст. 31, Закона о контрактной системе.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующее требование к участникам закупки: отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

В п. 27.5 Информационной карты аукционной документации установлены требования к участникам закупки, в том числе: отсутствие у участника аукциона - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника аукциона судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с выполнением работы, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Вышеуказанное требование к участникам закупки установлено с нарушением п. 7 ч. 1 ст. 31 и ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующее требование к участникам закупки: участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Однако заказчиком данное требование не установлено, что является нарушением п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Изучив все материалы по жалобе, руководствуясь ст. 106 Закона о контрактной системе Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Недра Сибири» на положения аукционной документации муниципального заказчика – МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования» город Десногорск» Смоленской области при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на выполнение работ по аварийно-техническому обслуживанию, техническому обслуживанию и текущему ремонту систем инженерного оборудования многоквартирных жилых домов (общежитий), находящихся в управлении МУП "ККП" МО «город Десногорск» Смоленской области, (извещение № 0563600008117000031) обоснованной.

2. Признать в действиях муниципального заказчика нарушения п. 1, 7 ч. 1 ст. 31, ч. 5, 8 ст. 34, ч. 1 ст. 37 Закона о контрактной системе.

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранении выявленных нарушений, не выдавать, так как ранее по данной закупке выдано предписание от 05.10.2017 № 33-241/ГЗ-Ж-17 направленное на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с ч.9 ст.106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.