

РЕШЕНИЕ

«27» сентября 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2016г.

Решение изготовлено в полном объеме «27» сентября 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	врио руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Сивороновой Т.В. -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

рассмотрев дело № 645/З-2016, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Управлением капитального строительства Полысаевского городского округа законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300019916000229 на право заключения контракта «Выполнение работ по капитальному ремонту участка автодороги по ул. Крупской г. Полысаево», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 № 44-ФЗ Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14

установила:

20.09.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (вх. № 3803э от 20.09.2016 г.) на действия заказчика – Управления капитального строительства Полысаевского городского округа при проведении электронного аукциона № 0139300019916000229 на право заключения контракта «Выполнение работ по капитальному ремонту участка автодороги по ул. Крупской г. Полысаево».

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в Проекте контракта указано:

«3.3. Оплата производится за фактически выполненные Подрядчиком объемы работ в течение 194 (ста девяносто четырех) банковских дней после подписания акта приемки выполненных работ и справок о стоимости выполненных работ и затрат (формы КС-2, КС-3), в безналичной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика <...>». Формулировка «в течение 194 дней» дает возможность производить оплату как через один день, так и через 194 дня, т.е. ставит срок оплаты в зависимость от отношений заказчика и подрядчика. Из содержания данного пункта не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ. По мнению заявителя, усматривается нарушение указанных принципов, в части установления сроков оплаты, не позволяющих принять участие в закупке большему количеству участников, допускает чрезмерную свободу усмотрения для заказчика при исполнении обязательств по оплате выполненных работ, устраняет равноправие сторон по муниципальному контракту, дискредитирует подрядчика в праве на разумные сроки оплаты по исполненным обязательствам, несут угрозы стабильной хозяйственной деятельности подрядчика.

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в пункте 14.1.2.1. проекта контракта указано: «14.1.2.1. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком и определяется по формуле <...>». Формулировка относительно определения пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени [ставки рефинансирования](#) Центрального банка Российской Федерации противоречат требованиям [ФЗ](#) N 44-ФЗ и Правилам 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 Российской Федерации N 1063 от 25.11.2013 г.

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в пункте 18 Информационной карты заказчик устанавливает дату окончания срока предоставления разъяснений – **17.09.2016 г.** С учетом информации об окончании подачи заявок 21.09.2016 г., полагает, что нарушение пункта 11 части 1 статьи 64 [ФЗ](#) № 44-ФЗ выразилось в невозможности заказчиком при поступлении направленного в законные сроки 18.09.2016 г. запроса предоставить ответ в течении 2-х дней с момента получения запроса.

По мнению заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ», в силу [частей 2, 3 статьи 34](#) [ФЗ](#) N 44-ФЗ, цена контракта **является твердой** и определяется на весь срок исполнения контракта. Из смысла указанных норм следует, что условие о твердой цене контракта является существенным условием государственного (муниципального) контракта. По мнению заявителя, Заказчиком в документации об аукционе не

установлено положение о том, что цена контракта является твердой и определяющейся на весь срок исполнения контракта, что нарушает часть 2 статьи 34 ФЗ N 44-ФЗ.

В процессе проведения внеплановой проверки и рассмотрения доводов жалобы Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В Единой информационной системе на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком - Управлением капитального строительства Полысаевского городского округа 17.08.2016 г. были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300019916000229 на право заключения контракта «Выполнение работ по капитальному ремонту участка автодороги по ул. Крупской г. Полысаево» и аукционная документация.

Комиссией Кемеровского УФАС России изучены формулировки пункта 3.3 проекта муниципального контракта.

Согласно пункту 3.3 проекта контракта: *Оплата производится за фактически выполненные Подрядчиком объемы работ в течение 194 (ста девяносто четырех) банковских дней после подписания акта приемки выполненных работ и справок о стоимости выполненных работ и затрат (формы КС-2, КС-3), в безналичной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика <...>».* Пунктом 7.3 проекта контракта предусматривается, что Муниципальный заказчик осуществляет приемку выполненных работ в течение пяти рабочих дней.

Согласно требованиям части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Из указанных условий контракта усматривается, что заказчиком в соблюдение требований части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в проекте контракта предусматривается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работ или услуг. Условия оплаты содержат четкие требования к условиям оплаты с отсрочкой до 194 дней при условии подтвержденного документами выполнения работ Актами о приемке выполненных работ, справок о стоимости выполненных работ и затрат (формы №№ КС-2, КС-3). Срок 194 дня является окончательным сроком, устанавливающим период времени, за пределами которого Заказчик будет считаться нарушающим обязательства оплаты. Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает из указанных условий проекта контракта каких-либо требований, которые противоречат части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ. Срок действия муниципального контракта до 30.12.2017г. (п.18.6. проекта муниципального контракта).

Государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных [пунктом 3](#) статьи 72 БК РФ. В соответствии со статьей 6 БК РФ лимит бюджетных обязательств - объем прав в денежном выражении на принятие казенным учреждением бюджетных обязательств и (или) их исполнение в текущем финансовом году (текущем финансовом году и плановом периоде). Плановым периодом являются два финансовых года, следующие за очередным финансовым годом. Установлением оплаты выполняемых работ в течение 194 банковских дней, которые истекают 30.12.2017г., заказчиком не нарушен плановый период финансирования, предусмотренный БК РФ.

По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России, условия о сроках оплаты и о сроках и порядке осуществления заказчиком приемки выполненной работы (ее результатов) установлены заказчиком без нарушения требований части 13 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

В пункте 14.1.2.1. проекта контракта установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком, и определяется по формуле. По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России, включение в проект муниципального контракта пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, произведенных на основании [п. п. 6 - 8](#) Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, с указанием формул и порядка расчета пеней является правомерным. Таким образом, при указании в пункте 14.1.2.1 проекта контракта ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации и содержание в составе текста проекта контракта формулировками расчета пени, соответствующими размерам пени, установленным Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063.

В пункте 38 Информационной карты аукциона в электронной форме устанавливается, что Разъяснения положений документации об электронном аукционе предоставляются по запросам, поступившим **в период с «05» сентября 2016г. по «17» сентября 2016г.** Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. По факту дата 17 сентября 2016 г. приходится на субботу, т.е. срок предъявления запросов на документацию из-за указанного правила продляется вплоть до 19 сентября 2016 г.

В соответствующих положениях Информационной карты не установлено срока предоставления заказчиком разъяснений на положения аукционной документации. Указанный срок является обязательным для заказчика.

Согласно требованиям части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что 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.

С учетом информации об окончании подачи заявок 21.09.2016 г., Комиссия Кемеровского УФАС России полагает, что нарушение части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ установить невозможно, поскольку при поступлении запроса вплоть до 19 сентября 2016 г. правило о предоставлении ответа на запрос в течении 2-х дней с момента получения запроса заказчиком соблюдается. Нарушений требований пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ Комиссией Кемеровского УФАС России не выявляется.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ 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 ФЗ № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу части 2 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ 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.

Вместе с тем проект муниципального контракта электронного аукциона № 0139300019916000229 на право заключения контракта «Выполнение работ по капитальному ремонту участка автодороги по ул. Крупской г. Полысаево», являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, не содержит условия, предусмотренного частью 2 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ. Заказчик в отзыве на жалобу ссылается на техническую ошибку при размещении закупки в части неуказания сведений о твердой цене контракта, тем самым признает обоснованность ее доводов.

В указанной части доводы жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» признаются обоснованными.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Управления капитального строительства Полысаевского городского округа при проведении электронного аукциона № 0139300019916000229 на право заключения контракта «Выполнение работ по капитальному ремонту участка автодороги по ул. Крупской г. Полысаево» частично обоснованной (в части ссылок на неустановление условия о твердой цене контракта).
2. Признать заказчика - Управление капитального строительства Полысаевского городского округа нарушившим требования части 2 статьи 34, части 5 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание об устранении нарушения требований законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Т.В. Сиворонова