

Решение № 03-10.1/86-2016

о признании жалобы частично обоснованной

04 мая 2016 г.

г. Омск

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

<...> – и.о. заместителя руководителя управления, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее также Заявитель, Общество, ООО «Стройинвест») на действия казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» (далее – КУ «ЦУС», Заказчик) при осуществлении закупки путем электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту (ремонтно-реставрационные работы) фасадов административных зданий с присвоенными статусами объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) регионального значения (извещение № 0352200019916000030) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя ООО «Стройинвест», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность от <...> № <...>), <...> (доверенность от <...> № <...>);

общества с ограниченной ответственностью «Трестстрой-2000» – <...> (доверенность от <...>),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 2987э от 25.04.2016) жалоба Заявителя на действия заказчика при осуществлении закупки способом электронного аукциона.

По мнению заявителя, при проведении закупки заказчик разместил на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) документацию об аукционе с нарушениями требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-2659э от 26.04.2016) Заказчиком были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 3137 от 28.04.2016).

Из представленных материалов и информации следует, что 08.04.2016 в 19:18 час. (по омскому времени) на официальном сайте были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе № 0352200019916000030 с начальной (максимальной) ценой контракта 7810758,66 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 26.04.2016 №0352200019916000030-1 на момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступило пять заявок, одному участнику закупки отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 29.04.2016 наименьшее ценовое предложение 6834413,88 руб. сделано участником № 6.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В силу части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

На основании требований части 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 соответствии с частью 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена 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.

Согласно части 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 утверждены правила 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 (далее – Правила, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063).

Согласно части 3 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Федеральным законом о контрактной системе.

Частью 4 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, установлено, что 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.

Частью 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 установлено, что 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.

Комиссией установлено, что пункты 8.4 и 8.5 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, содержат следующие положения:

*«8.4. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик 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 в размере _____ (2 процентов цены контракта).***

*8.5. В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней). <...> Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. **Размер штрафа устанавливается в размере _____ (5 процентов цены контракта).***

Вместе с тем, подпункты «а» – «г» пунктов 4 и 5 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта.

Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта (7810758,66 руб.).

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта не установлен соответствующий требованиям Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, что нарушает требования частей 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, Комиссия признала данный довод жалобы обоснованным.

Вместе с тем, в данном случае указанное нарушение не повлияло на значение размера штрафа, установленного заказчиком в проекте контракта, поскольку ценовые предложения участников закупки были сделаны в пределах от 6834413,88 руб. до 7029682,83 руб.

3.2. В соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта, а также опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

В соответствии с частью 3 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части

2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

В жалобе Заявителя указано:

«В пункте 9.1 Заказчик установил избыточное требование к участникам.

Часть 2 статьи 31 Закона о контрактной системе содержит следующее:

«2. Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;

3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

<...>

3. Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

4. В случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

5. Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.».

Таким образом, в 44-ФЗ предусмотрено право Правительства РФ устанавливать к участникам закупок дополнительных требований. При этом непосредственно определен исчерпывающий перечень таких возможных дополнительных требований и перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок таким дополнительным требованиям. Примером реализации указанных пунктов статьи 31 Закона о контрактной системе может служить постановление Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 99 <...>.

Согласно Постановлению № 99 дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предусмотренные частью 2 статьи 31 Закона N 44-ФЗ, установлены в приложении N 1 к постановлению.<...>

Таким образом, **Постановлением установлено, что осуществление закупки работ строительных, а именно «Выполнение работ строительных, включенных в коды 41, 42, 43, 45 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей» необходимо руководствоваться следующим <...>**

<...> Заказчик с нарушением устанавливает дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с требованиями статьи 31 Закона о контрактной системе и постановления Правительства № 99 от 14 февраля 2015 года, нарушая тем самым законодательство.».

Вместе с тем, Заявитель ошибочно полагает, что Заказчиком нарушены требования пункта 2 приложения

№ 1 к Постановлению, поскольку в данном случае требования к участникам закупки правомерно установлены в соответствии с положениями пункта 1 приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление).

В соответствии с пунктом 1 Постановления к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно приложению № 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к Постановлению.

Приложением № 1 к Постановлению предусмотрены виды товаров, работ, услуг, при закупке которых к участникам закупки, предъявляются дополнительные требования, в числе данных товаров, работ, услуг указаны:

Соответствующий пункт приложения № 1 к Постановлению	Наименование товаров, работ, услуг
пункт 1	Выполнение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, реставрации музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации, документов Архивного фонда Российской Федерации, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов, выполнение работ, оказание услуг, связанных с необходимостью допуска подрядчиков, исполнителей к учетным базам данных музеев, архивов, библиотек, к хранилищам (депозитариям) музея, к системам обеспечения безопасности музейных предметов и музейных коллекций, архивных документов, библиотечного фонда
пункт 2	Выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2 , 42 , 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей

В разделе 4 документации об электронном аукционе от 08.04.2016 № 0352200019916000030 указан следующий объект закупки: **«Выполнение работ по капитальному ремонту (ремонтно – реставрационные работы) фасадов административных зданий с присвоенными статусами объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) регионального значения.**

Место выполнения работ: Административные здания расположены по адресам:

- г. Омск, ул. Красный Путь, 3;
- г. Омск, ул. Красный Путь, 6.».

Аналогичные положения содержатся в разделах «Объект закупки» и «Место доставки товара, выполнения работ и оказания услуг» извещения о проведении электронного аукциона от 08.04.2016 № 0352200019916000030, сформированном с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом официального сайта.

Одновременно в разделе 8 «Требования к участникам аукциона» документации об электронном аукционе Заказчиком исходя из пункта 1 приложения № 1 к Постановлению установлены дополнительные требования к участникам закупки.

Согласно списка объектов культурного наследия (памятников истории и культуры), находящихся на территории Омской области, размещенного на официальном сайте Министерства культуры Омской области <http://www.sibmincult.ru/content/official/4/1/>, помимо прочих к объектам культурного наследия (памятники истории и культуры) регионального значения, находящихся на территории г. Омска, отнесены:

№ п/п	Наименование объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) согласно решению о постановке на гос. охрану	Датировка	Адрес	Документ о принятии на государственную охрану
105	Памятник архитектуры - бывшая казенная палата	1900 г.	ул.Красный Путь, 3	Решение Омского облисполкома от 26.06.80 № 239/10
106	Здание бывшего пограничного управления	конец XIX в.	ул.Красный Путь, 6	Решение облисполкома от 23.05.89 № 139

Учитывая тот факт, что **объектом закупки** электронного аукциона (извещение № 0352200019916000030) является выполнение работ по капитальному ремонту (ремонтно – реставрационные работы) фасадов административных зданий **с присвоенными статусами объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) регионального значения**, при установлении дополнительных требований, а также требования о предоставлении документов, подтверждающих соответствие участников закупки этим требованиям, заказчик правомерно руководствовался положениями пункта 1 приложения № 1 к Постановлению.

На основании изложенного, Комиссия признала данный жалобы необоснованным.

3.3. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе **законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных** и муниципальных нужд **основывается на положениях Конституции** Российской Федерации, **Гражданского кодекса** Российской Федерации, Бюджетного **кодекса** Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в **части 1 статьи 1** Федерального закона о контрактной системе. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Федеральному закону о контрактной системе.

Частью 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что если **из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков)**. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Пунктом 2.1.5 проекта контракта установлено: **«Подрядчик обязан обеспечить выполнение работ из своих материалов, своими силами и средствами. Все применяемые материалы должны иметь соответствующие сертификаты качества или соответствия, санитарно – эпидемиологические заключения, сертификаты пожарной безопасности и должны быть разрешены к применению на территории Российской Федерации. Копии соответствующих документов должны быть предоставлены Заказчику при проведении процедуры приемки выполненных работ, предусмотренной условиями раздела 6 настоящего Контракта».**

Одновременно пунктом 2.1.6 проекта контракта предусмотрено: **«Подрядчик вправе привлекать для выполнения работ 3-х лиц (субподрядчиков), при этом все организационные вопросы, возникающие в ходе выполнения работ и разногласия, Подрядчик решает самостоятельно. Разрешение споров между Заказчиком и субподрядчиками не допускается».**

Учитывая, что из пункта 2.1.5 проекта контракта вытекает обязанность подрядчика обеспечить выполнение работ своими силами, то указанное исключает применение пункта 2.1.6 проекта контракта.

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

В пункте 8.5 проекта контракта указано: «В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате 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, и устанавливается 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 подрядчиком. <...>».

При этом в пунктах 6 – 8 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, указано следующее:

«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.

7. Размер ставки определяется по формуле:

$$С = С_{ЦБ} \times ДП,$$

где:

- размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

8. Коэффициент К определяется по формуле:

$$К = ДП / ДК \times 100 \%,$$

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».

Необходимо отметить, что из буквального толкования положений статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, определения размера штрафа и пени следует вывод об обязательном указании в проекте контракта фиксированных сумм неустоек (штрафов, пеней) за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, и порядка их определения.

При таких обстоятельствах проект контракта, который не содержит порядка определения пени за просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, противоречит части 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, следует отметить, что положения статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, определяющие обязательность включения не только условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, но и закрепление размера штрафа в фиксированной сумме и порядка его определения, являются императивными нормами и не предполагают возможности для заказчика по своему усмотрению подменять такие условия ссылками на подзаконные нормативные акты.

Таким образом, включение в проект контракта ссылки на Правила, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, вместо установления формул и порядка расчета пени, указанных в [пунктах 6 – 8](#) Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению в проекте контракта размеров неустойки, что, исходя из существующей арбитражной практики, может повлечь для заказчика негативные последствия в виде невозможности взыскания неустойки в случае ненадлежащего исполнения обязательств подрядчиком.

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 «Стройинвест» на действия заказчика – казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» при осуществлении закупки путем электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту (ремонтно-реставрационные работы) фасадов административных зданий с присвоенными статусами объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) регионального значения (извещение № 0352200019916000030) **в части** отсутствия в проекте контракта под отлагательным условием всех возможных значений размеров штрафа, предусмотренных Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

2. Признать в действиях казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» частей 5, 7, 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и [пунктов 6 – 8](#) Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать казенному учреждению Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/86-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

04 мая 2016 г.

г. Омск

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

<...> – и.о. заместителя руководителя управления, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» на действия заказчика – казенного учреждения Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» (далее – КУ «ЦУС») при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту (ремонтно-реставрационные работы) фасадов административных зданий с присвоенными статусами объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) регионального значения (извещение № 0352200019916000030) (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 КУ «ЦУС» нарушение требований частей 5, 7 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

на основании своего Решения от 04.05.2016 № 03-10.1/86-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КУ «ЦУС» в срок до 19.05.2016 при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона:

- исключить из проекта контракта пункт 2.1.6 проекта контракта;

- включить в раздел 8 «Ответственность Сторон» проекта контракта формулы и порядок расчета пени, указанные в [пунктах 6 – 8](#) 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.

2. КУ «ЦУС» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1 настоящего предписания **в срок до 20.05.2016 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.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>