РЕШЕНИЕ № 05-08-44/2018

27 апреля 2018 г. г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Ревельцев О.В., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Руденко Л.Э., государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суясов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в отсутствие представителя: управления ЖКХ и строительства администрации городского округа город Шарья Костромской области; администрации городского округа город Шарья Костромской области и ООО «Перспектива», надлежащим образом уведомленных о месте и времени заседания, рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории городского округа город Шарья Костромской области в 2018 году (извещение № 0141300029718000045) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам 06.04.2018 г. администрацией городского округа город Шарья Костромской области (далее - Уполномоченный орган) размещены на официальном сайте в сети Интернет http://www.zakupki.gov.ru в единой информационной системе в сфере закупок извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории городского округа город Шарья Костромской области в 2018 году (извещение № 0141300029718000045).

ООО «Перспектива» (далее – Заявитель) обжалует действия заказчика, а именно отсутствие в документации об электронном аукционе установленного размера штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам закупки, участниками которой могли быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

В ответ на довод жалобы Заказчиком на заседание представлено возражение, а

именно:

«Руководствуясь положениями части 2 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44- ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", представляем пояснение с изложением позиции по доводам, приведенным в жалобе ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории городского округа город Шарья Костромской области в 2018 году:

Заявителем жалобы указывается, что заказчиком не учтены в контракте отдельные штрафы, начисляемые поставщику по контракту, заключенному по результатам закупки, участниками которой могли быть только СМП и СОНО, которые меньше штрафов, начисляемых поставщику в общем случае.

Пунктом 4 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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 30.08.2017 N 1042, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае,' если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

В контракте штрафы, без учета закупки с участием СМП и СОНО, были установлены ошибочно.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0141300029718000045, аукцион признан несостоявшимся».

Выслушав пояснения Заказчика и Уполномоченного органа, изучив представленные документы, и проведя внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости и прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, а также обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд,

эффективности осуществления закупок.

При этом заказчики в силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 10 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме установлены преимущества субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям, а именно: «Участники закупки могут быть только субъектами малого предпринимательства или социально ориентированными некоммерческими организациями (в соответствии с частью 3 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ). Участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.»

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 РФ от 30.08.2017 N 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и

признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее - Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042) утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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).

Пунктом 4 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Согласно пункту 8 Приложения №1 к аукционной документации «Муниципальный контракт на выполнение работ по текущему ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения на территории городского округа город Шарья Костромской области в 2018 году» установлена ответственность сторон.

Согласно пункту 34 обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017 г., установлено, что применяемое Законом о контрактной системе в отношении порядка установления размера штрафа понятие «в виде фиксированной суммы» не свидетельствует о том, что проект контракта должен содержать указание на конкретную сумму штрафа в денежном выражении, а означает, что в отличие от пени, которая начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательств, предусмотренный контрактом размер штрафа будет являться неизменным (фиксированным) вне зависимости от срока исполнения сторонами нарушенного им обязательства.

Комиссия Костромского УФАС России установила, что в документации об аукционе в электронной форме, в том числе, в проекте контракта, отсутствует установленный размер штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной

системе. Отсылки по установлению размера штрафа в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 Комиссией Костромского УФАС России в документации об аукционе в электронной форме не обнаружено.

Таким образом, Комиссия Костромского УФАС России считает довод Заявителя, об отсутствии установленного размера штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам закупки, участниками которой могли быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации, обоснованным. Заказчиком нарушена часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

На участие в электронном аукционе № 0141300029718000045 была подана одна единственная заявка от ООО «Континент».

В соответствии с Протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 24.04.2018 №0141300029718000045 заявке ООО «Континент» отказана в допуске к участию в электронном аукционе.

Аукцион в электронной форме признан несостоявшимся.

По причине отсутствия доводов и документов их подтверждающих о том, что выявленные нарушения каким-либо образом нарушили права и законные интересы Заявителя, Комиссия Костромского УФАС России считает, что оснований в выдаче обязательного для исполнения предписания о совершении действий направленных на восстановление ущемленных прав и законных интересов Заявителя не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Перспектива» обоснованной.

Признать факт нарушения Заказчиком части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии:

Ревельцев О.В.

Члены Комиссии:

Руденко Л.Э.

Суясов А.И.