

РЕШЕНИЕ

по делу №151/15-ГЗ/Ж о нарушении
законодательства Российской Федерации о контрактной системе

21 сентября 2015 года

г. Смоленск

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

Заместитель
Председателя
Комиссии:

- <...>

- заместитель руководителя
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 ответчика (государственного заказчика): <...> – представителя ОГКУ «УКС
Смоленской области» (доверенность от 19.08.2015 №04/2015);

<...> - представителя ОГКУ «УКС Смоленской области» (доверенность от 26.02.2015
б/н);

от уполномоченного органа: <...> – представителя Главного управления
Смоленской области по регулированию контрактной системы (доверенность от
20.05.2014 №0543/01);

от заявителя – ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» было уведомлено надлежащим образом, на заседание Комиссии представители заявителя не явились;

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) (приказ Смоленского УФАС России от 31.08.2015 № 55) 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 «СТРОЙТЕХГРУПП» на положения аукционной документации на выполнение работ по строительству (1 этап) объекта: «Магистральные и внутривысоточные сети инженерной инфраструктуры индустриального парка в районе ТЦ «Метро» в г. Смоленске» (извещение №0163200000315005629),

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» (далее также – заявитель, Общество), озвученной в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок членом Комиссии <...> следует, что в проекте контракта государственным заказчиком установлены только обязанности Подрядчика, что противоречит законодательству о контрактной системе. В аукционной документации не установлены даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации.

Также, заказчиком ненадлежащим образом исполнена обязанность по установлению неустойки в виде штрафа и пени, так как заказчик в проекте контракта не указал значения размеров штрафов и не указал формулы расчета пеней, предусмотренные 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 — Правила).

Заявитель просит признать поданную жалобу обоснованной и обязать заказчика устранить нарушения законодательства о контрактной системе.

Представители ответчика с доводами жалобы не согласились и пояснили, что обязанности заказчика прописаны в п. 1.1, права подрядчика установлены в п. 3.2, 8.13, 8.14 проекта государственного контракта.

Относительно доводов заявителя в части необходимости указания в аукционной документации сроков предоставления разъяснений положений документации,

представители заказчика пояснили, что п. 32 Информационной карты предусмотрено, что запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе может быть направлен на адрес электронной площадки любым участником аукциона, получившими аккредитацию на электронной площадке, в любое время после размещения извещения о проведении аукциона в электронной форме и документации об аукционе в электронной форме в единой информационной системе, но не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме, соответственно: дата начала и окончания срока представления участникам разъяснений положений документации установлена заказчиком с момента опубликования извещения о проведении электронного аукциона и не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Представители заказчика также полагают, что проект контракта не должен содержать размеры штрафов в связи с тем, что заказчику невозможно рассчитать фиксированный размер штрафа на этапе подготовки аукционной документации, поскольку итоговая цена контракта, в зависимости от которой будет исчисляться размер штрафа, будет известна только после определения победителя. Также, представители заказчика полагают, что у заказчика не возникает обязанности указывать в проекте контракта саму формулу, по которой рассчитывается пеня за каждый день просрочки исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а достаточно указать ссылку на Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063, в котором и указана данная формула и порядок расчёта.

На основании изложенного, представители заказчика просят признать жалобу необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» 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 и аукционная документация размещены 28.08.2015 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта – 105 784 570 руб., 00 коп.

Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о частичной обоснованности доводов, изложенных в жалобе Общества, по следующим основаниям.

В п. 1.1, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 проекта государственного контракта установлены права и обязанности государственного заказчика и генподрядчика.

Вместе с тем, ст. 34 Закона о контрактной системе не установлен объём и перечень прав и обязанностей, которые должны быть установлены заказчиком в проекте государственного контракта в связи с чем, Комиссия пришла к выводу о необоснованности доводов изложенных в жалобе в части ненадлежащего установления государственным заказчиком в проекте контракта прав и обязанностей сторон.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Пунктом 32 Информационной карты установлено следующее: Запрос о даче разъяснений положений документации об аукционе в электронной форме может быть направлен на адрес электронной площадки любым участником аукциона в электронной форме, получившим аккредитацию на электронной площадке, в любое время после размещения извещения о проведении аукциона в электронной форме и документации об аукционе в электронной форме в единой информационной системе, но не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме. Срок и порядок предоставления разъяснений в соответствии с разделом 7 Инструкции участникам закупки.

Разделом 7 Инструкции участникам закупки предусмотрен следующий порядок предоставления документации об электронном аукционе, разъяснений её положений и внесение в неё изменений: любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе. При этом, участник электронного аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе в отношении одного электронного аукциона. Указанный запрос в течение одного часа с момента его поступления направляется оператором электронной площадки заказчику, уполномоченному органу.

Таким образом, государственным заказчиком в аукционной документации установлен порядок предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, однако не указаны даты начала и окончания срока предоставления таких разъяснений, что является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Согласно 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.

В соответствии с 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). 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.

Согласно ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе, 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 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».

Согласно вышеуказанным Правилам, за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) 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 процентах, размер которых будет зависеть от цены контракта.

В соответствии с п. 4 Правил, 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.

Согласно п. 5 Правил 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.

Поскольку контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, заказчику целесообразно устанавливать в проекте контракта в качестве отлагательного условия все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Однако государственным заказчиком в проекте контракта не установлены размеры процентов штрафов, что является нарушением ч. 4, 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Пункт 6 Правил указывает, что 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: $P = (C - B) \times S$, 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 контрактов; С - размер ставки. Пунктами 7, 8 Правил определены формулы позволяющие рассчитать размер ставки и коэффициент соответственно.

Заказчиком в п. 7.6 Проекта контракта установлено: «В случае задержки генподрядчиком срока начала и/или завершения работ по объекту (начальный и конечный сроки выполненных работ) генподрядчик обязан уплатить государственному заказчику пени за каждый день просрочки исполнения обязательства в размере не менее 1/300 действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены настоящего контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму обязательств, предусмотренных настоящим контрактом и фактически исполненных генподрядчиком (рассчитывается в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063)».

Правила, утвержденные Правительством Российской Федерации, являются подзаконным правовым актом, целью которого является установление правил определения размера штрафных санкций в отношении заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, а также за просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Пунктами 6-8 Правил, как и ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе, устанавливается обязательность включения в государственный контракт условия об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) за несвоевременное исполнение обязательства предусмотренного контрактом.

Заказчик, указав в проекте контракта ссылку на Постановление Правительства РФ как на правовой акт, определяющий размер штрафных санкций, без указания порядка расчета пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, не исполнил обязанность, предусмотренную п. п. 6, 7, 8 Правил, о включении в контракт условия об ответственности сторон, что является нарушением ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Таким образом, доводы заявителя в данной части являются обоснованными. Выявленные нарушения, в тоже время, не повлияли на результаты электронного аукциона.

В ходе внеплановой проверки иных нарушений законодательства о контрактной системе Комиссией выявлено не было.

Изучив все материалы по жалобе, руководствуясь ч. 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу ООО «СТРОЙТЕХГРУПП» на действия государственного заказчика – ОГКУ «УКС Смоленской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству (1 этап) объекта: «Магистральные и внутриплощадочные сети инженерной инфраструктуры индустриального парка в районе ТЦ «Метро» в г. Смоленске» (извещение № 0163200000315005629) частично обоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – ОГКУ «УКС Смоленской области» нарушения ч. 4, 5, 7, 8 ст. 34, п. 11 ч. 1 ст. 64, Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выдавать.

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.

Заместитель
председателя Комиссии: _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____ <...>