

## Решение № 04-01/02-2017

по жалобе ООО ООО «ЭНТОС ПЛЮС»

(закупка № 0190300001316001012)

12 января 2017 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «ЭНТОС ПЛЮС» (г. Москва) на действия Заказчика Муниципальное казенное учреждение «Управление городского хозяйства» (ИНН 8911024650) при осуществлении закупки «Оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения» (закупка № 0190300001316001012),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «ЭНТОС ПЛЮС» на положения аукционной документации «Оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения» (извещение № 0190300001316001012).

Государственный заказчик - Муниципальное казенное учреждение «Управление городского хозяйства». НМЦ контракта 6 221 833,04 рублей.

По мнению Заявителя, документация об аукционе утверждена с нарушениями положений Закона о контрактной системе:

1. в проекте контракта не установлено условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае если контракт заключается с физическим лицом, то данное требование установлено ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ;
2. в проекте Контракта заказчик не указал фиксированную сумму штрафа, за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту.

Рассмотрев материалы дела, возражения на жалобу, проведя, в соответствии с [п. 1 ч. 15 ст. 99](#) Закона о контрактной системе, внеплановую камеральную проверку

соблюдения требований Закона о контрактной системе при осуществлении вышеуказанной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с [частью 1 статьи 34](#) 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 [Законом](#) о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с [частью 4 статьи 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.

При этом [частями 5, 7, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

[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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 (далее - Правила).

Согласно требованиям ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе, при заключении контракта с физическим лицом в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Из возражений Заказчика установлено, что 13.12.2016 года размещен заказ на оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения для нужд МКУ «Управление городского хозяйства».

Приложением к аукционной документации является проект контракта, который является ее неотъемлемой частью. Условия, подлежащие обязательному включению в контракт, регламентированы статьей 34 Федерального закона № 44-ФЗ. Согласно ч. 13 ст. 34 Закона № 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. Данное требование выполнено, что подтверждается разделом 2 и разделом 6 проекта контракта МКУ «Управление городского хозяйства».

Данная норма, по мнению Заказчика не обязательна для включения в каждый проект контракта, а прямо предусматривает случай ее включения. Только лишь тогда она имеет место быть, когда контракт заключается с физическим лицом.

Данное условие не является существенным, поэтому его включение возможно на стадии направления проекта контракта победителю аукциона.

Рассмотрев довод заявителя, возражения Заказчика, Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России установлено, что в соответствии с [частью 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Таким образом, учитывая, что [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

Данный довод признается Комиссией обоснованным.

Относительно довода Заявителя об отсутствии фиксированной суммы штрафа, за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту.

Согласно позиции Заказчика, в соответствии с 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 года № 1063 «Размер штрафа, определенный с учетом положений законодательства Российской Федерации, устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с настоящими Правилами». Императивной нормой для заказчика является включение в проект контракта размера штрафа в денежном эквиваленте.

Изучив и проанализировав представленные в адрес контрольного органа документы, а также размещенные на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru),

Комиссия приходит к выводу, что в документации об электронном аукционе в части III. «Проект контракта» содержится раздел 7. "Ответственность сторон", который соответствует нормам, содержащимся в [ст. 34](#) Закона о контрактной системе, а также [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 РФ от 25.11.2013 N 1063.

Согласно [п. 2](#) Правил размер штрафа, устанавливается в фиксированном виде в контракте, а не в проекте контракта и рассчитывается от цены контракта, а не от начальной (максимальной) цены контракта, поэтому в проекте контракта сумма штрафа не прописана.

Таким образом, до подведения итогов электронного аукциона победитель не известен, а, следовательно, не известна цена контракта. В проекте контракта на момент размещения в ЕИС документации об электронном аукционе Заказчик не может установить размер штрафа в виде фиксированной суммы.

На основании изложенного довод жалобы ООО "ЭНТОС ПЛЮС" в указанной части необоснован.

В соответствии с положениями [Закона](#) о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок, проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями [Закона](#) о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

[Частью 4 статьи 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.

При этом Комиссией установлено, что проект муниципального контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об Аукционе, не содержит положений, предусматривающих условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, что не соответствует положениям [Закона](#) о контрактной системе.

Указанные действия Заказчика нарушают [часть 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) КоАП.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что указанное нарушение [Закона](#) о контрактной системе не повлияло на результаты определения исполнителя (подрядчика, поставщика).

Руководствуясь [пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭНТОС-ПЛЮС» (г. Москва) на действия Заказчика МКУ «Управление городского хозяйства» (ИНН 8911024650) при осуществлении закупки «Оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения» (извещение № 0190300001316001012) частично обоснованной, в части не внесения в проект контракта условия об уменьшении суммы оплаты контракта при заключении контракта с физическим лицом.
2. Признать Заказчика МКУ «Управление городского хозяйства» нарушившим ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе при утверждении документации по аукциону «Оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения» (извещение № 0190300001316001012).
3. Выдать Заказчику Предписание о корректировке положений проекта контракта.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Ямало-Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ в отношении должностного лица Заказчика, утвердившего аукционную документацию «Оказание услуг по содержанию электросетей уличного освещения» (извещение № 0190300001316001012) с нарушением ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закон 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.