

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

в присутствии представителя заказчика — ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк», в отсутствие заявителя – ООО «ЯР», рассмотрев жалобу №Т04-31/2015 по заявлению ООО «ЯР» на действия заказчика – ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» при проведении электронного аукциона №0711200023715000002 на предмет: «Оказание услуг по предоставлению доступа к базе данных облачной бухгалтерии, оказание услуг в области бухгалтерского обслуживания, подготовка и сдача бухгалтерской и налоговой отчетности за 1, 2, 3 и 4 квартал 2015 года резидентам Бизнес-инкубатора ГАУ «ИТ-парка» в г. Казани и в г. Набережные Челны для государственного автономного учреждения «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк».

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении открытого аукциона №0711200023715000002 на предмет: Оказание услуг по предоставлению доступа к базе данных облачной бухгалтерии, оказание услуг в области бухгалтерского обслуживания, подготовка и сдача бухгалтерской и налоговой отчетности за 1, 2, 3 и 4 квартал 2015 года резидентам Бизнес-инкубатора ГАУ «ИТ-парка» в г. Казани и в г. Набережные Челны для государственного автономного учреждения «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» было размещено на сайте zakupki.gov.ru 03.02.2015 г.

Заказчик – ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк».

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 080 000,00 рублей.

С 01.01.2012г. вступил в силу (за исключением отдельных положений) Федеральный [закон](#) от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупке).

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно статье 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе правовым актом, регламентирующим правила закупки - положением о закупке.

Вместе с тем, заказчики, не разместившие положение о закупках, размещение закупки осуществляют в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-

ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе).

Заказчиком положение о закупках не размещено. Следовательно, ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме руководствуется требованиями Закона о контрактной системе.

По мнению заявителя, заказчиком не установлено надлежащих требований к расчету штрафа и пени в проекте контракта, а также не указана в проекте контракта необходимости привлечения экспертов при приемке услуг.

Заказчиком были представлены письменные и устные пояснения по существу рассматриваемой жалобы.

Изучив материалы, Комиссия сочла доводы заявителя, изложенные в жалобе, частично обоснованными ввиду следующего.

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 частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Согласно части 7 статьи 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.

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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 утверждены правила определения размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

Пунктом 6 Правил установлено, 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, указанной в Правилах.

Согласно пункту 2 приложения письма Федеральной антимонопольной службы от 21.01.2014г. №АЦ/42516/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об уплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей», пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства.

При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы.

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; S - размер ставки).

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на [Правила](#) вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

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.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - ["г" пункта 5](#) Правил;

- пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - [8 Правил](#);

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - ["г" пункта 4](#) Правил.

В разделе 6 проекта контракта заказчиком установлено следующее: «В случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, Исполнитель оплачивает неустойку (штрафы, пени) согласно действующему законодательству. Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного настоящим Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательств. Размер такой пеней устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. За ненадлежащее исполнение обязательств (в том числе гарантийного обязательства) по Государственному контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, Исполнитель выплачивает Государственному заказчику штраф в размере 10 (десять) процентов от цены настоящего Государственного контракта. В случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств (в том числе гарантийного обязательства) предусмотренных Государственным контрактом, а также в иных случаях ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств предусмотренных Государственным контрактом, Государственный Заказчик направляет Исполнителю требование об уплате неустоек (штрафов, пени). Исполнитель освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанных обязательств произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Заказчика...».

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 пени подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

Таким образом, проект государственного контракта не содержит в себе фиксированной пени по просрочке своих обязательств по контракту, а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта что является нарушением требований частей 5, 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, довод заявителя о том, что в проект контракта необходимо включить условие о привлечении экспертов, является необоснованным ввиду следующего.

Согласно пункту 3 статьи 94 Закона о контрактной системе, для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Вместе с тем, речь идет в данном случае о приемке товара, работы, услуги, то есть о стадии исполнения контракта. Таким образом, включение сведений о привлечении экспертов в проект контракта не является обязательным, Законом о контрактной системе данные требования не предусмотрены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ЯР» на действия заказчика – ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» при проведении электронного аукциона №0711200023715000002 на предмет: «Оказание услуг по предоставлению доступа к базе данных облачной бухгалтерии, оказание услуг в области бухгалтерского обслуживания, подготовка и сдача бухгалтерской и налоговой отчетности за 1, 2, 3 и 4 квартал 2015 года резидентам Бизнес-инкубатора ГАУ «ИТ-парка» в г. Казани и в г. Набережные Челны для государственного автономного учреждения «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» частично обоснованной.

2. Признать заказчика - ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк» нарушившим требования частей 5, 13 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

3. Выдать заказчику – ГАУ «Технопарк в сфере высоких технологий «ИТ-парк», оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.