

РЕШЕНИЕ

03.10.2018
2018

Дело № 15 169/03-

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - врио руководителя управления <...>;

членов

- начальника отдела <...>;

- ведущего специалиста-эксперта <...>;

в отсутствие сторон,

рассмотрев дело № 15 169/03-2018 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Сигма Групп» (далее – ООО «Сигма Групп», заявитель) на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168200002418004421, наименование объекта закупки: «Капитальный ремонт жилищного фонда по решению судебных инстанций в городе Ульяновске» (заказчик – Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации города Ульяновска; уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Министерства развития конкуренции и экономики Ульяновской области (далее – уполномоченный орган); начальная (максимальная) цена контракта – 20 897 594,33 руб.; дата и время окончания срока подачи заявок – 27.09.2018 г. в 09:00) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 5085 от 26.09.2018 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «Сигма Групп» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона № 0168200002418004421.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

По мнению заявителя, заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе в пункте 7.2 проекта контракта определено, что 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).

При этом законодательство о контрактной системе не предусматривает право заказчика в безакцептном порядке уменьшать цену контракта, мотивируя это начисленными неустойками и (или) штрафами. Закон о контрактной системе лишь предоставляет право заказчику предъявлять соответствующие требования, поскольку неустойка представляет собой меру ответственности за нарушение (ненадлежащее исполнение) условий договора, наступление которой нуждается в доказывании.

В соответствии с пунктом 2.1 проекта контракта цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев предусмотренных пунктом 9.3 контракта.

Согласно пункту 9.3 проекта контракта изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе, при снижении цены контракта без изменения предусмотренного контрактом объема работы, качества выполняемой работы и иных условий контракта.

При этом в пункте 2.2 проекта контракта сведения о цене отсутствуют, а в информации, размещенной в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru, цена контракта составляет 20 897 594,33 руб.

На заседание Комиссии 02.10.2018 г. представитель ООО «Сигма Групп» не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет об отправке уведомления по электронной почте 28.09.2018 г. в 10:17).

Представитель заказчика на заседании Комиссии 02.10.2018 г. с доводами жалобы не согласилась, представила письменные возражения, содержащие, в том числе, указание на следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 55, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить 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.

Пунктом 2.1 проекта контракта предусмотрено, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев предусмотренных пунктом 9.3 контракта.

Пунктом 9.3 проекта контракта определено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон при снижении цены контракта без изменения предусмотренного контрактом объема работы, качества выполняемой работы и иных условий контракта.

Возможность снижения цены контракта по соглашению сторон также подтверждается письмом ФАС России от 21.08.2014 г. № АЦ/33651/14.

В проекте контракта отсутствует указание на цену контракта, поскольку на этапе размещения аукционной документации не представляется возможным определить, какая цена контракта будет предложена участниками в ходе проведения аукциона.

Представитель уполномоченного органа на заседание Комиссии 02.10.2018 г. не явилась, представила письменные пояснения (вх. 5172 от 01.10.2018 г.), по содержанию аналогичные пояснениям Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации города Ульяновска.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 15:40 03.10.2018 г. для документального анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 07.09.2018 г. были опубликованы извещение и документация о проведении электронного аукциона № 0168200002418004421, наименование объекта закупки: «Капитальный ремонт жилищного фонда по решению судебных инстанций в городе Ульяновске» (начальная (максимальная) цена контракта – 20 897 594,33 руб.).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 28.09.2018 г. на участие в указанном аукционе было подано 4 заявки, две из которых были отклонены.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона № 0168200002418004421 от 01.10.2018 г. в ходе проведения аукциона ценовые предложения от участников закупки не поступили, на основании части 20 статьи 68 Закона о контрактной системе аукцион признан несостоявшимся.

Рассмотрев представленные материалы Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Сигма Групп» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В составе аукционной документации № 0168200002418004421 в разделе 4 содержится проект муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту жилищного фонда по решению судебных инстанций в городе Ульяновске согласно адресному перечню многоквартирных домов.

А) Согласно части 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.

Частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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 ключевой ставки 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 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.

Согласно [части 6 статьи 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).

При этом в соответствии с [частью 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, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Также согласно [части 8 статьи 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.

Таким образом, исходя из системного толкования положений [Закона](#) о контрактной системе заказчик обязан в случае несоблюдения исполнения обязательств по муниципальному контракту потребовать выплаты неустойки за просрочку исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом.

При этом следует отметить, что заказчик вправе производить оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) или вправе вернуть обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер начисленных штрафов, пеней.

Аналогичная позиция изложена в письмах Министерства экономического развития РФ от 27.01.2017 г. № Д28и-290, от 31.03.2017 г. № ОГ-Д28-3988.

Комиссия Ульяновского УФАС России, проанализировав проект контракта (раздел 4 документации о проведении электронного аукциона № 016820000241800004421), приходит к выводу, что ответственность сторон, установленная в статье 7 проекта контракта, соответствует требованиям, предусмотренным Постановлением Правительства РФ от

30.08.2017 г. № 1042. Нарушений в данной части Закона о контрактной системе в действиях заказчика не усматривается, довод жалобы в данной части не подтвержден.

Таким образом, жалоба ООО «Сигма Групп» в указанной части является необоснованной.

Б) Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и [статьей 95](#) Закона.

Подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе определено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случае, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта.

Аналогичное условие содержится в пункте 2.1 статьи 2 «Цена контракта, порядок и сроки оплаты работ», пункте 9.3 статьи 9 «Срок действия, порядок изменения и расторжения контракта» проекта контракта аукционной документации № 0168200002418004421.

Следовательно, указанное в проекте контракта положение о возможности изменения цены контракта путем снижения без изменения объема работ соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.

В отношении довода заявителя об отсутствии указания в проекте контракта цены Комиссия Ульяновского УФАС России отмечает следующее.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0168200002418004421, пункту 13 раздела 1 «Общие сведения о закупке» аукционной документации начальная (максимальная) цена контракта составляет 20 897 594,33 руб.

Частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в [части 12 статьи 54.7](#), [части 8 статьи 69](#), [части 8 статьи 82.4](#), [части 23 статьи 83.1](#) Закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, **цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт**, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном [частью 23 статьи 68](#) Закона, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной [пунктом 2 части 4 статьи 54.4](#), [пунктом 7 части 9 статьи 83.1](#) Закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Учитывая, что на момент размещения аукционной документации № 0168200002418004421 у заказчика отсутствует информация об итогах проведения аукциона в части снижения начальной (максимальной) цены контракта или об отсутствии такого снижения, в пункте 2.2 статьи 2 проекта контракта (раздел 4 аукционной документации) отсутствует указание на цену заключаемого контракта, что не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Следовательно, в указанной части жалоба ООО «Сигма Групп» является необоснованной.

Учитывая, что жалоба ООО «Сигма Групп» признана необоснованной и в действиях заказчика не установлено нарушений Закона о контрактной системе, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление закупки № 0168200002418004421, наименование объекта закупки: «Капитальный ремонт жилищного фонда по решению судебных инстанций в городе Ульяновске».

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Сигма Групп» необоснованной.

Председатель комиссии

<...>

<...>

Члены комиссии

<...>

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