

"18" сентября 2015 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Костромского УФАС России, Комиссия) в составе:

Заместитель председателя

Комиссии:

Белов Д.Ю., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Степина А.К., старший государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Шапова С.В., государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и информационного анализа,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии: <...>, рассмотрев жалобу ООО «Экспресс» на действия заказчика – Управление Федеральной службы безопасности РФ по Костромской области (далее – Заказчик) при утверждении документации об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по проведению капитального ремонта здания склада запасных частей и строительных материалов (извещение № 0141100007715000048), 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 18.09.2015 г. на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации о размещении закупок <http://www.zakupki.gov.ru> Заказчиком размещено извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по проведению капитального ремонта здания склада запасных частей и строительных материалов (извещение № 0141100007715000048) (далее – Документация об аукционе; аукционная документация).

Участник закупки – ООО «Экспресс» (далее – Заявитель) в своей жалобе обжалует действия Заказчика, который, по его мнению, утвердил Документацию об аукционе с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а именно:

1) В Документации об аукционе не установлено требование к участникам закупки:

«участник закупки не является офшорной компанией», что противоречит «п. 10 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе»;

2) В Документации об аукционе отсутствуют даты начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации об аукционе, что нарушает требования «п.11 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе».

3) «Проект контракта не содержит указания формул и порядка расчета пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, а также не содержит информации о пени, начисляемой за каждый день просрочки Заказчиком исполнения обязательства, предусмотренного контрактом» в «нарушение ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласен, считает их необоснованными. До рассмотрения жалобы в Костромское УФАС России Заказчиком представлены письменные возражения на доводы жалобы.

С первым доводом жалобы (об указании офшорной компании) Заказчик в своих письменных возражениях, а также представители Заказчика в ходе заседания Комиссии согласились и пояснили следующее.

«По пункту 1 жалобы УФСБ России по Костромской области внесены изменения в документацию к электронному аукциону - извещение № 0141100007715000048 (далее - электронный аукцион) в части дополнения требований к участнику закупки о том, что он не является офшорной компанией. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в документации к электронному аукциону заказчиком предусмотрено требование к участнику - соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, в том числе включающее требование об отсутствии статуса офшорной компании. На настоящий момент процедура проведения указанного электронного аукциона находится на стадии подачи заявок на участие, и ООО «Экспресс», обратившееся с жалобой, не ограничено в своих действиях по участию в аукционе, права указанной организации и других юридических и физических лиц не ограничены».

Согласно части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе: «участник закупки не является офшорной компанией».

Комиссия Костромского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик, не установив (первоначально) в Документации об аукционе требование к участникам закупки: «участник закупки не является офшорной компанией», нарушил часть 3

статьи 64 Закона о контрактной системе.

С доводом Заявителя об отсутствии в Документации об аукционе даты начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации об аукционе Заказчик и представители Заказчика также согласились и пояснили следующее.

«В отношении пункта 2 жалобы поясняем следующее. В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - 44-ФЗ), в документации заказчика в разделе I Инструкция участникам закупки содержится пункт 3.4, который регулирует порядок разъяснения положений документации об аукционе. Таким образом, в указанной части нарушение законодательства о закупках отсутствует. С даты начала подачи заявок, т.е. с 10.09.2015 г. запросы о разъяснении положений документации об аукционе заказчику не поступали, т.е. права участников закупки нарушены не были. В целях обеспечения дополнительных гарантий участников закупки заказчиком внесены изменения в документацию об аукционе в части указания дат начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации».

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, информацию о порядке, дате начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Как следует из письменных возражений Заказчика и пояснений его представителей в ходе рассмотрения жалобы, Заказчиком внесены изменения в пункт 28 Раздела II «Информационная карта аукциона в электронной форме» Документации об аукционе, где указано: «Разъяснения участникам закупки положений документации об электронном аукционе предоставляется Заказчиком в период с 17.09.2015 г. до 18.00 ч. (время московское) 21.09.2015 г.

Комиссия Костромского УФАС приходит к выводу о том, что Заказчик, не установив (первоначально) дату начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, нарушил пункт 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

На довод жалобы о том, что проект контракта не содержит указания формул и порядка расчета пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком, Заказчик пояснил следующее.

«В отношении пункта 3 жалобы поясняем следующее. В соответствии с ч. 4 статьи 34 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом. Указанное требование 44-ФЗ заказчиком выполнено. Доводы, изложенные в жалобе об отсутствии в проекте контракта информации о пени, начисляемой за каждый день просрочки заказчиком исполнения обязательств, безосновательны. В пункте 8.2. проекта контракта к электронному аукциону содержится указанное

условие контракта. Порядок расчета пени включен в проект контракта путем изменения документации по электронному аукциону. В связи с этим, права ООО «Экспресс» и других участников аукциона не нарушены и не ограничены».

Согласно частям 4, 5 и 6 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.

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 (ч.5).

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) (ч. 6).

Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013г. № 1063 утверждаются Правила устанавливающие порядок определения в контракте фиксированного размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, в том числе гарантийного обязательства (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), а также размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства.

Заказчиком в Разделе 8 проекта контракта на выполнение работ по проведению капитального ремонта здания склада запасных частей и строительных материалов установлена «Ответственность Сторон», предусмотренная частями 4, 5 и 6 статьи 34 Закона о контрактной системе.

При этом Комиссия отмечает, что Законом о контрактной системе предусмотрено общее требование по установлению Заказчиком в проекте контракта ответственности сторон.

Законом о контрактной системе не предусмотрено установление в проекте контракта формулы порядка расчетов пени, предусмотренной постановлением Правительства от 25 ноября 2013 года № 1063 «Об утверждении Правил 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».

Комиссия Костромского УФАС России считает ссылку Заявителя на письмо ФАС от 21.10.2014 г. № АЦ/42516/14) по данному доводу несостоятельной, поскольку данное письмо не опубликовано, не зарегистрировано в Минюсте и носит рекомендательный характер.

Рассмотрев данный довод жалобы, изучив соответствующие нормативные акты, заслушав представителя Заказчика, Комиссия Костромского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик, установив в Разделе 8 проекта контракта условия об ответственности заказчика и поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, не нарушил часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе.

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

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Экспресс» частично обоснованной.

Признать факт нарушения Заказчиком части 1, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Предписание не выдавать в связи с тем, что Заказчиком внесены соответствующие изменения в Документацию об аукционе, права и законные интересы участников закупки не нарушены.

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

Заместитель председателя Комиссии

Д.Ю. Белов

Члены Комиссии

А.К. Степина

С.В. Шапова