

РЕШЕНИЕ № 07-15/2017-061

Дата оглашения решения: 26 мая 2017 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 30 мая 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

при участии представителя:

Управления муниципальных закупок администрации Ивановского муниципального района (далее – Уполномоченный орган): <...>,

в отсутствие представителей ООО «Перспектива» (далее – Заявитель, Общество), Администрации Коляновского сельского поселения (далее – Заказчик) (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

19.05.2017 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия Администрации Коляновского сельского поселения при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству административно-офисного здания д. Бухарово Коляновского сельского поселения (извещение №0133300020017000050).

Согласно первому доводу жалобы в документации о закупке и извещении о проведении данного электронного аукциона Заказчиком установлены противоречивые сведения, а именно: в п. 9.2 проекта контракта документации о закупке установлено, что размер обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии или размер средств, перечисляемых на счет Заказчика, составляет 474 126.10 (четыреста семьдесят четыре тысячи сто двадцать шесть рублей 10 копеек)», однако, в извещении о проведении аукциона указана другая сумма – 476 595.00 руб.

В соответствии со вторым доводом жалобы Заказчиком в документации о закупке установлен неверный срок окончания предоставления разъяснений положений документации о закупке.

В третьем доводе жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик должен был установить в проекте контракта документации о закупке под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, 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» (утверждены Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063) (далее – Правила) для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта. Общество также указывает, что в случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным. Заказчиком в разделе 10 проекта контракта документации о закупке данное условие, предписанное Правилами, не выполняется, так как указаны размеры штрафов для определенного порогового значения цены контракта (при этом цена контракта Заказчику не может быть известна до момента заключения контракта).

Заказчик, Уполномоченный орган в своих возражениях на жалобу, а также представитель Уполномоченного органа на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что Администрация Коляновского сельского поселения, Управление муниципальных закупок администрации Ивановского муниципального района согласны с доводами Заявителя в части первого и третьего доводов жалобы, нарушения в документации о закупке были допущены. Также на заседании Комиссии Ивановского УФАС России представитель Уполномоченного органа согласился с доводами Заявителя в части второго довода жалобы.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком, Уполномоченным органом документы, заслушав представителя Уполномоченного органа, участвующего в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 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), Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

03.05.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) была размещена первая версия извещения №0133300020017000050 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству административно - офисного здания д. Бухарово Коляновского сельского поселения и соответствующие документы закупки.

04.05.2017 на официальном сайте была размещена вторая редакция извещения указанного электронного аукциона и соответствующие документы закупки.

В извещении о проведении данного электронного аукциона указано, что начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 531 900.00 руб.

Относительно первого довода жалобы Комиссией Ивановского УФАС России было установлено следующее.

В силу ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно п. 8 ст. 42 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено ст. 96 Закона о контрактной системе, а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со ст. 35 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

На основании ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

В извещении о проведении данной закупки указано, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 476 595.00 руб.

Согласно п. 33 раздела 1.3 «Информационная карта электронного аукциона» документации о закупке размер обеспечения исполнения контракта составляет 5% начальной (максимальной) цены контракта. Необходимо отметить, что 5% начальной (максимальной) цены контракта составляет 476 595.00 руб.

Однако в п. 9.2 проекта контракта документации о закупке установлено, что размер банковской гарантии или размер средств, перечисляемых на счет Заказчика, составляет 474 126.10 руб. (Четыреста семьдесят четыре тысячи сто двадцать шесть рублей 10 копеек).

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представитель Уполномоченного органа пояснил, что в проекте контракта документации о закупке была допущена техническая ошибка. Размер обеспечения исполнения контракта составляет 5% начальной (максимальной) цены контракта (476 595.00 руб.), данная сумма соответствует плану-графику Администрации Коляновского сельского поселения.

Таким образом, указанные выше разночтения свидетельствуют о нарушении п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, первый довод жалобы является обоснованным.

Относительно второго довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Согласно 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, в том числе порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

При этом в соответствии с ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе **в течение двух дней с даты поступления** от оператора электронной площадки **запроса о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе заказчик размещает** в единой информационной системе **разъяснения положений документации об электронном аукционе** с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В п. 30 раздела 1.3 «Информационная карта электронного аукциона» документации о закупке установлено, что дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе – 22.05.2017 года 08 часов 00 минут.

Согласно п. 29 раздела 1.3 «Информационная карта электронного аукциона» документации о закупке начало предоставления разъяснений: 05.05.2017 года, окончание предоставления разъяснений: 18.05.2017 года.

Однако в рассматриваемом случае 18.05.2017 – это **дата окончания подачи участниками закупки** запросов о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе. **Датой окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений** положений документации об электронном аукционе в документации о закупке, в соответствии с ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе, является: 20.05.2017.

На основании указанного выше, второй довод жалобы является обоснованным, дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе определена в документации о закупке с нарушением п. 11 ч. 1 ст. 64, ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, согласно представленным Заказчиком документам, 15.05.2017 на электронную площадку поступил единственным запрос разъяснений положений документации о закупке, 16.05.2017 Заказчиком был дан на него

ответ. Иных запросов разъяснений положений документации после 15.05.2017 на электронную площадку не поступало. Учитывая изложенное, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что нарушения прав Заявителя в данном случае отсутствуют.

Относительно третьего довода жалобы Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

В соответствии с 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.

Ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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). ... **Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.**

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.**

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 № 1063.

Согласно п. 4, 5 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 (за исключением случаев, предусмотренных п. 4(1) Правил):

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 ...

5. 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 ...

Согласно п. 10.6 проекта контракта документации о закупке штрафы уплачиваются за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, **в размере 5% цены Контракта.**

В соответствии с п. 10.13 проекта контракта документации о закупке в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Генеральный подрядчик 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 и обязанностей Заказчика, предусмотренных пунктом 10.10 настоящего раздела, **в размере 2% цены Контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств Заказчиком.**

Учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение Заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение и документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению Заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке. Таким образом, Заказчику целесообразно было включить в проект контракта документации о закупке не только п. «б» Правил, но и п. «а» Правил в случае снижения начальной (максимальной) цены ниже порогового значения в 3 млн. руб. Данная позиция также отражена в письме ФАС России

от 21.10.2014 №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».

Следовательно, Заказчиком ненадлежащим образом были установлены размеры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком или поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту.

Учитывая изложенное, Заказчиком в документации о закупке были допущены нарушения ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Необходимо отметить, что 26.05.2017 на электронной площадке АО «ЕЭТП» был проведен электронный аукцион, участником №2 было сделано единственное предложение о цене: 9 484 240.50 руб. Следовательно, цена контракта не была снижена ниже порогового значения в 3 млн. руб. в соответствии с п. «а» Правил. Таким образом, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений прав Заявителя указанным нарушением норм Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, а также тот факт, что выявленные нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют о наличии признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия Администрации Коляновского сельского поселения при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству административно-офисного здания д. Бухарово Коляновского сельского поселения (извещение №0133300020017000050) **обоснованной**.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение ч. 5, 8 ст. 34, п. 8 ч. 1 ст. 64, п. 11 ч. 1 ст. 64, ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать в связи с отсутствием нарушения прав Заявителя.
4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Подписи членов комиссии