

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

эс места нахождения: г.Оренбург, ул.Краснознаменная,
22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: fo56@fas.gov.ru

08.05.2020 № 4498

На № ОТ

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/34-613/2020

06 мая 2020 года

г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 06 мая 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 08 мая 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

рассмотрение жалобы осуществлялось путем видеоконференцсвязи в присутствии

представителя Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» - по доверенности,

представители ООО «Строй Газ Сервис» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

представители Государственного казенного учреждения Оренбургской области «Центр организации закупок» на рассмотрение жалобы не явились, ходатайств не заявляли, о дате, времени, месте рассмотрения жалобы извещены,

рассмотрев жалобу ООО «Строй Газ Сервис» на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в с. Яфарово Александровского района» (номер извещения № 0853500000320003538),

УСТАНОВИЛА:

24.04.2020 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Строй Газ Сервис» (далее - Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в с. Яфарово Александровского района» (номер извещения № 0853500000320003538) (далее – Закупка)

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 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), Заказчику выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Исходя из жалобы Заявителя следует, что 1) Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» внесены изменения в ч. ч. 5,8 ст. 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова «**в виде фиксированной суммы**». Следовательно, своими действиями Заказчик нарушил положения ст. 34 Закона о контрактной системе, что влияет на доступ к участию в закупке, поскольку создает дополнительные трудности при формировании предложений по исполнению контракта и влияет на решение об участии в закупке; 2) Заказчиком нарушены части 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе – не установлены штрафы для случая неисполнения Исполнителем обязательств, не имеющих стоимостного выражения.

Согласно пояснениям Заказчика, 1) отсутствие в действующей редакции слов «**в фиксированном размере**» и наличие их в проекте контракта не означает, что Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе. Тем более что размер штрафа действительно указывается в контракте в виде фиксированной суммы, в связи с чем каких-либо противоречий законодательству или действительному положению вещей не имеется; 2) проект контракта соответствует положениям Закона о контрактной системе и Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

17.04.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в с. Яфарово Александровского района» (номер извещения № 0853500000320003538) (далее – Закупка).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 585 551,33 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1. 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.

В соответствии с ч. 6 ст. 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).

В соответствии с 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Порядок установления штрафов определен Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее – Правила).

В соответствии с п. 6 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В пункте 15.3 проекта контракта Заказчиком установлено: *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренного Договором, которые не имеют стоимостного выражения, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере _____ рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона).*

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 6 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Договором (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 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1 000,00 рублей, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 000,00 рублей, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».

Согласно п. 2 Правил размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 настоящих Правил, за исключением случая, предусмотренного пунктом 13 настоящих Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта

(этапа)).

В соответствии с п. 9 Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В пункте 15.8 проекта контракта Заказчиком установлено: *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств, Заказчик уплачивает Подрядчику штраф в размере _____ рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона).*

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 9 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Договором (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 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

- а) 1000 рублей, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;*
- б) 5000 рублей, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».*

Согласно письменным пояснениям Заказчика, приказом Минстроя России от 20.06.2018 N 346/пр «О внесении изменения в пункт 2 приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 5 июля 2018 г. N 398/пр «Об утверждении Типового государственного (муниципального) контракта на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства и информационной карты указанного типового контракта» дата вступления в силу указанного Типового контракта была отложена с 1 июля 2019 года до 01 января 2020 года.

В связи с указанным изменением и в связи с необходимостью обязательного применения с 1 января 2020 года указанного Типового контракта на строительные работы, в ноябре 2019 года все применяемые при размещении закупок формы контрактов на строительство и реконструкцию были приведены в соответствие с

указанным Типовым контрактом. Обязательность применения всеми заказчиками типовых контрактов, утвержденных Федеральными органами власти установлена ч. 11 ст. 34 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 02.07.2014 № 606 «О порядке применения типовых контрактов, типовых условий контрактов».

Пунктом 10.9 указанного Типового контракта предусмотрено: «В случае неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате оказанных Услуг), Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом (за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательства по оплате оказанных Услуг), размер штрафа устанавливается в виде **фиксированной** суммы, определяемой в соответствии с Правилами, и составляет _____ (_____) рублей».

Проанализировав положения контракта в части заявленного довода жалобы, Комиссия Оренбургского УФАС России считает его необоснованным, так как все потенциальные участники аукционных процедур, а затем и лицо, с которым заключен контракт, имеют возможность определить размер штрафа в соответствии с действующим законодательством РФ, ссылка на которое содержится в проекте контракта.

Кроме того, в соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Между тем, документы, подтверждающие довод Заявителя, не представлены. Представитель Заявителя на заседании Комиссии Оренбургского УФАС России не явился, в связи с чем, Комиссией Оренбургского УФАС России не могли быть заданы вопросы, уточняющие доводы жалобы.

2. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком нарушены части 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, так как не установлены штрафы **для случая неисполнения Исполнителем обязательств, не имеющих стоимостного выражения.**

Вместе с тем, в пункте 15.3 проекта контракта Заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения **Подрядчиком обязательств, предусмотренного Договором, которые не имеют стоимостного выражения.** Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере _____ рублей **(размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона).**

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 6 «Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных Договором (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 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1 000,00 рублей, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 000,00 рублей, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».

Проанализировав положения аукционной документации, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в указанной части нарушений положений Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Строй Газ Сервис» на действия Государственного бюджетного учреждения «Управление капитального строительства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта капитального строительства «Строительство ФАП в с. Яфарово Александровского района» (номер извещения № 0853500000320003538) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Члены комиссии