

Решение
по делу №06/1543-16
о нарушении законодательства
Российской Федерации о контрактной системе

25.07.2016

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок, товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее — Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов Комитета конкурентной политики Республики Крым (далее - Уполномоченный орган) П. М. Каштанова (по доверенности), Е. В. Купаревой (по доверенности),

представители муниципального бюджетного учреждения культуры «Централизованная клубная система Советского района Республики Крым» (далее — Заказчик), общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель) на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы Заказчик и Заявитель уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Заявителя б/д, б/н (вх. №1485/09 от 18.07.2016) на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении аукциона в электронной форме «Капитальный ремонт здания сельского клуба с. Привольное Советского района Республики Крым» (извещение № 0175200000416000313) (далее - Аукцион), рассмотрев предоставленные Заказчиком материалы, в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с изменениями (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Минюсте РФ 27.02.2015 за регистрационным №36262 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на положения документации об Аукционе. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика, Уполномоченного органа:

1. В проекте контракта Заказчиком не учтены антидемпинговые меры при снижении цены контракта.
2. В проекте контракта отсутствует указание на случаи неприменения обеспечения исполнения контракта согласно части 8 статьи 96 Закона о

контрактной системе.

3. В проекте контракта надлежащим образом не определены размеры штрафов и пени сторон, а установлена только ссылка на Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063.
4. Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность предоставления информации, подтверждающей добросовестность участника, при начальной (максимальной) цене контракта менее 15 миллионов рублей.

Крымским УФАС России принято Уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 20.07.2016 №06/4649, направленное Заявителю, Уполномоченному органу, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт).

Заседание по рассмотрению жалобы Заявителя назначено на 16:00 22.07.2016. В соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента, на основании ходатайства Уполномоченного органа от 22.07.2016 исх. №3365/0411, Комиссией объявлен перерыв до 16:30 03.03.2016 в связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения.

На заседании Комиссии представители Уполномоченного органа не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик, Уполномоченный орган действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 30.06.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- 3) начальная (максимальная) цена контракта – 11 287 564,20 российских рублей;
- 4) дата окончания подачи заявок: 19.07.2016, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 26.07.2016, дата проведения аукциона в электронной форме: 28.07.2016;
- 5) на участие в Аукционе поданы 6 заявок, 5 заявок – отклонены.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что в проекте контракта Заказчиком не учтены антидемпинговые меры при снижении цены контракта.

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

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Указанная норма закреплена Заказчиком в проекте контракта документации об Аукционе «...8.7. Если Подрядчиком, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об аукционе, а именно – 4 136 058,09 (четыре миллиона сто тридцать шесть тысяч пятьдесят восемь) рублей 09 копеек» (цитата проекта контракта).

Учитывая приведенное, Заказчиком в проекте контракта предусмотрены антидемпинговые меры при проведении Аукциона, в связи с чем, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

2. Согласно доводам Заявителя о том, что в проекте контракта отсутствует указание на случаи неприменения обеспечения исполнения контракта согласно части 8 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Частью 8 статьи 96 Закона о контрактной системе предусмотрено, что положения настоящего Федерального закона об обеспечении исполнения контракта не применяются в случае:

1) заключения контракта с участником закупки, который является государственным или муниципальным казенным учреждением;

2) осуществления закупки услуги по предоставлению кредита;

3) заключения бюджетным учреждением контракта, предметом которого является выдача банковской гарантии.

На заседании Комиссии представители Уполномоченного органа пояснили, что указанная норма согласно Закону о контрактной системе не является обязательной для указания в проекте контракта.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился и не предоставил доказательств, свидетельствующих о том, что отсутствием в проекте контракта случаев неприменения обеспечения исполнения контракта, согласно части 8 статьи 96 Закона о контрактной системе, Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

3. Согласно доводам Заявителя о том, что Заказчиком в проекте контракта надлежащим образом не определены размеры штрафов и пени сторон, а установлена только ссылка на Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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.

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.

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.

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 (далее – Правила от 25.11.2013 №1063).

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Комиссией установлено, что Заказчик в проекте контракта ответственность сторон изложил в следующей редакции: «...

9. Ответственность Сторон

9.1. Стороны несут ответственность за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

9.2. Убытки, возникшие вследствие неисполнения либо ненадлежащего исполнения Сторонами обязательств по Контракту, возмещаются в объеме и порядке, предусмотренном гражданским законодательством Российской Федерации.

9.3. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства по оплате выполненных работ, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения такого обязательства 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 обязательства по оплате выполненных работ, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа составляет 2,5 % от цены Контракта (указывается фиксированная сумма при заключении Контракта).

9.4. В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения

Подрядчиком обязательств, предусмотренных Contractом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

9.5. Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Contractом, и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Contractом и фактически исполненных Подрядчиком, и определяется по формуле $P = (C - B) \times S$ (где C - цена контракта; B - стоимость фактически исполненного в установленный срок Подрядчиком обязательства по Contractу, определяемая на основании документа о приемке выполненных работ, в том числе отдельных этапов исполнения Contractа; S - размер ставки).

Размер ставки определяется по формуле (где R - размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента K ; DP - количество дней просрочки).

Коэффициент K определяется по формуле $K = DP / DK \times 100\%$ (где DP - количество дней просрочки; DK - срок исполнения обязательства по Contractу (количество дней)).

При K , равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

9.6. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных договором, размер штрафа* устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены договора в случае, если цена договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены договора в случае, если цена договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

* Размер штрафа включается в договор в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены договора на момент заключения договора в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

В случае просрочки Заказчиком сроков оплаты Подрядчик вправе потребовать

уплаты пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

9.7. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Договору, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа* устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены Договора в случае, если цена Договора не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены Договора в случае, если цена Договора составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

* Размер штрафа включается в договор в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены договора на момент заключения договора в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

9.8. Сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного Контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой Стороны.

9.9. Уплата неустоек (штрафов, пеней) и возмещение убытков, причиненных ненадлежащим исполнением обязательств, не освобождает Стороны от исполнения обязательств по Контракту в полном объеме.

9.10. Уплата неустоек (штрафов, пеней) осуществляется на основании письменной претензии одной из Сторон.

9.11. Заказчик вправе учитывать при расчете с Подрядчиком (вычитать из цены Контракта) сумму в виде неустойки (штрафа, пени), подлежащую уплате Подрядчиком за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств, предусмотренных Контрактом, если Подрядчик не докажет, что неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой Стороны

Учитывая вышеизложенное, указанные доводы жалобы Заявителя не нашли своего подтверждения.

4. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность предоставления информации, подтверждающей добросовестность участника, при начальной (максимальной) цене контракта менее 15 миллионов рублей.

Согласно пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе. документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

На заседании Комиссии представители Уполномоченного органа в доводы жалобы Заявителя пояснили, что Законом о контрактной системе не установлено, что указанная норма должна содержаться в проекте контракта. Заказчиком в информационной карте документации об Аукционе указаны следующие требования:

«...»

а) Если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об аукционе, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

б) К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем

Антидемпинговые
меры

со статьей 37двадцать процентов цены, по которой участником закупки Федерального предложено заключить контракт.
закона № 44-ФЗ

в) Информация, предусмотренная подпунктом «б» настоящего пункта документации об аукционе, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, недостоверной контракт с таким участником не заключается, и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников аукциона не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

г) Обеспечение, указанное в подпункте «а» настоящего пункта документации об аукционе, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

...» (цитата из документации об Аукционе).

Таким образом, учитывая изложенное, доводы жалобы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие Уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 20.07.2016 №06/4649.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.