

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – ООО «Перспектива», Заявитель) (вх. № 1653 от 02.04.2019) на действия Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» (далее - Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключить государственный контракт на выполнение капитального ремонта ограждения зоны с воротами (основное ограждение) ФКУ ИК-7 УФСИН России по Тульской области (закупка № 0366100008119000011) (далее – электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 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), 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 ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

- представителя Заказчика по доверенности;

в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

Из жалобы следует, что в разделе III «Проект государственного контракта», являющимся частью документации об электронном аукционе на право заключить государственный контракт на выполнение капитального ремонта ограждения зоны с воротами (основное ограждение) ФКУ ИК-7 УФСИН России по Тульской области (далее – документация об электронном аукционе), установлен размер штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, только для цены контракта менее 3 миллионов рублей.

Также в жалобе указано на отсутствие в разделе III «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе условий, предусмотренных пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона.

Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу в установленный Законом срок, дать оценку правомерности действиям Заказчика, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Представитель Заказчика, присутствующий на заседании Комиссии, частично согласился с доводами жалобы, указав на то, что данные нарушения Закона не могут повлиять на итоги электронного аукциона и не нарушают прав и законных интересов участников закупки.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона размещены 18.03.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 223 893,00 рублей.

Комиссия признает доводы жалобы обоснованными, при этом исходит из следующего.

1. Частью 4 статьи 64 Закона установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

На основании части 1 статьи 34 Закона 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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

При этом частями 5 и 8 статьи 34 Закона установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 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" утверждены 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 (далее - Правила).

Пунктом 3 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего

исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

- а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);
- д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);
- е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);
- ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);
- з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);
- и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

В силу пункта 9 Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой 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 разделе III «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе установлено следующее:

- пункт 8.3.3 «штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Государственным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 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", **в сумме 1 000 (одна тысяча) рублей 00 копеек(1) за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом.**»;

- пункт 8.4.3 «штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 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", **в сумме _____ (____) рублей 00 копеек (10% от цены контракта) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом.**».

Таким образом, учитывая начальную (максимальную) цену контракта в сумме 9 223 893,00 рублей, Заказчиком установлены размеры штрафов для сторон исключительно для цены контракта, не превышающей 3 миллионов рублей (включительно), при одновременном отсутствии установления размеров штрафов для сторон в случае цены контракта свыше 3 миллионов рублей.

При этом Комиссия учитывает, что согласно части 4 статьи 24 Закона под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта. Поскольку на момент формирования Заказчиком документации об аукционе предполагаемая цена контракта не может быть известна сторонам, а также учитывая вариативность установленных законодателем размеров штрафов для сторон контракта в зависимости от окончательной цены контракта, на данной стадии (разработки документации) закупочной процедуры проект контракта заказчика не может содержать одну конкретную фиксированную сумму штрафов, а должен учитывать все возможные варианты цены контракта, необходимые для расчета вышеуказанных штрафов.

Таким образом, Заказчик, не указав в разделе III «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе все возможные значения размеров штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом) для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта, допустил нарушение частей 5, 8 статьи 34 Закона.

2. В соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве

индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Однако в разделе III «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе отсутствует обязательное условие, установленное пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона, что свидетельствует о нарушении Заказчиком требований указанного пункта части 13 статьи 34 Закона.

3. В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Согласно пункту 4 статьи 42 Закона в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

В соответствии с частью 3 статьи 30 Закона при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В пункте 27 раздела I «Общие положения документации об аукционе» документации об электронном аукционе указано: **«Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).»**

В соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ участниками электронного аукциона могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческие организации.»

Пунктом 6.5.5 раздела I «Общие положения документации об аукционе» документации об электронном аукционе установлено: **«Вторая часть заявки** на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

декларация о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).»

Изучив извещение о проведении электронного аукциона, размещенное в единой информационной системе (закупка № 0366100008119000011), Комиссия установила, что ограничения и запреты по данному электронному аукциону не установлены. Также отсутствует указание на ограничения в соответствии с частью 3 статьи 30 Закона и в плане-графике (позиция № 2019036610000810020000500001). На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что данное ограничение в рассматриваемой закупке не устанавливалось, а наличие указанных требований в документации об электронном аукционе свидетельствует о технической ошибке.

Исходя из анализа материалов дела, Комиссия пришла к выводу, что Заказчик в документации об электронном аукционе установил излишнее ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, при одновременном отсутствии указанного ограничения в извещении о проведении электронного аукциона и в соответствующей позиции плана-графика.

Данный факт мог ввести в заблуждение и способствовать ограничению числа потенциальных участников закупки и, таким образом, привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении аукциона. Таким образом, в действиях Заказчика имеется нарушение части 1 статьи 64 Закона.

По результатам рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу о том, что документация об электронном аукционе не соответствует требованиям частей 5, 8 статьи 34, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 64 Закона.

В указанных действиях должностного лица Заказчика, утвердившего документацию с нарушением требований, предусмотренных Законом, усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (вх. № 1653 от 02.04.2019) на действия Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключить государственный контракт на выполнение капитального ремонта ограждения зоны с воротами (основное ограждение) ФКУ ИК-7 УФСИН России по Тульской области (закупка № 0366100008119000011) обоснованной.

2. В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки электронного аукциона (закупка № 0366100008119000011) признать Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» нарушившим части 5, 8 статьи 34, пункт 2 части 13 статьи 34, часть 1 статьи 64 Закона.

3. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать Федеральному казенному учреждению «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения путем внесения изменений в извещение и документацию о проведении электронного аукциона (закупка № 0366100008119000011) и приведения положений такой документации об электронном аукционе в соответствие с требованиями Закона с учетом решения по настоящему делу. При этом продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с положениями части 6 статьи 63 и части 6 статьи 65 Закона.

4. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать единой комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 0366100008119000011.

5. Передать материалы внеплановой проверки соответствующему должностному лицу

Тулского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 04-07/51-2019

08.04.2019

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

на основании решения от 08.04.2019 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (вх. № 1653 от 02.04.2019) на действия Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключить государственный контракт на выполнение капитального ремонта ограждения зоны с воротами (основное ограждение) ФКУ ИК-7 УФСИН России по Тульской области (закупка № 0366100008119000011), руководствуясь положениями 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),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Федеральному казенному учреждению «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» устранить нарушение частей 5, 8 статьи 34, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 64 Закона путем внесения изменений в извещение и документацию о проведении электронного аукциона (закупка № 0366100008119000011) и приведения положений такой документации об электронном аукционе в соответствии с требованиями Закона с учетом решения по делу №04-07/51-2019 от 08.04.2019. При этом продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с положениями части 6 статьи 63 и части 6 статьи 65 Закона.

2. Единой комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления

Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» отменить протоколы, составленные в ходе данной закупки (закупка № 0366100008119000011).

3. Срок исполнения предписания - **не позднее 26.04.2019**.

4. Федеральному казенному учреждению «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области», Единой комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 7 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тульской области» уведомить Тульское УФАС России об исполнении пунктов 1 и 2 предписания **не позднее 26.04.2019** (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение пункта 1 и 2 предписания).

В соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

(1) Размер штрафа включается в контракт в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент заключения Контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042.