

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/34-181/2020

28.05.2020

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:<...>

без участия представителя Заказчика, представителя Заявителя, извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Урал Контракт» на положение аукционной документации заказчика – Администрации муниципального образования «Ольский городской округ» при проведении электронного аукциона «Текущий ремонт тротуара по ул.Советской (от пл.Ленина до здания суда (ул.Советская, 30) в пос.Ола Ольского района Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 6 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе Заявитель указывает на нарушения заказчиком требований Закона о контрактной системе, при несоответствии положений проекта контракта действующему законодательству.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 13.05.2020 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Текущий ремонт тротуара по ул.Советской (от пл.Ленина до здания суда (ул.Советская, 30) в пос.Ола Ольского района Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 7 232 905,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 22.05.2020 17:00; дата окончания рассмотрения первых частей заявок - 25.05.2020; дата проведения электронного аукциона - 26.05.2020.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 25.05.2020 №0347300005720000046-0 на момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе была подана одна заявка ООО «Энергетик».

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

2. Согласно доводу, изложенному в жалобе заявителя, пп. 9.2, 9.6 проекта контракта содержат положения, не соответствующие действующему законодательству.

В соответствии с частью 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.

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 (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Правила 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) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Постановление № 1042).

В пункте 11 Постановления № 1042 установлено, что общая сумма начисленных **штрафов** за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Согласно пункту 12 Постановления № 1042, общая сумма начисленных **штрафов** за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

В соответствии с абзацем 3 пункта 9.2 проекта контракта, «общая сумма начисленной **неустойки (штрафов, пени)** за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

Абзац 3 пункта 9.2 проекта контракта не соответствует действующей редакции пункта 12 Постановления №1042.

Согласно абзацу 2 пункта 9.6 проекта контракта, «общая сумма начисленной **неустойки (штрафов, пени)** за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что абзац 2 пункта 9.6 проекта контракта не соответствует действующей редакции п.11 Постановления №1042.

Таким образом, довод заявителя нашел свое подтверждение, заказчиком допущено нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также пунктов 11, 12 Постановления №1042. Указанные нарушения образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией Магаданского УФАС России проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено следующее.

Как отмечалось ранее, размеры штрафов устанавливаются контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации

установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

3.1. В соответствии с пунктом 3 Постановления №1042, 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 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.

Вместе с тем, в пункте 9.3 проекта контракта, заказчиком определено, что *«за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в соответствии с подпунктом «б» пункта 3 Правил и составляет 5% цены контракта, в случае если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно), что составляет*

_____ рублей _____ копеек».

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в пункте 9.3 заказчик установил размеры штрафов из расчета НМЦК, однако не учел тот факт, что цена контракта после проведения аукциона может стать ниже 3 млн. руб.

3.2. В соответствии с пунктом 5 Постановления №1042, за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Согласно пункту 9.4 проекта контракта: «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных

Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в соответствии с подпунктом «а» пункта 5 Правил, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и составляет 5 процентов начальной максимальной цены контракта, а именно 361 645 рублей 25 копеек, в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в пункте 9.4 заказчик установил размеры штрафов из расчета НМЦК, однако не учел тот факт, что цена контракта после проведения аукциона может стать ниже 3 млн. руб.

3.3. Согласно пункту 6 Постановления №1042, 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.

Согласно пункту 9.5 проекта контракта: «за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения (при наличии в контракте таких обязательств), размер штрафа устанавливается в соответствии с подпунктом «б» пункта 6 Правил и составляет 5000 (пять тысяча) рублей 00 копеек, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения 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».

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в пункте 9.5 проекта контракта заказчик установил размеры штрафов из расчета НМЦК, однако не учел тот факт, что цена контракта после проведения аукциона может стать ниже 3 млн. руб.

3.4. Согласно п. 9 Постановления №1042, 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.

При этом, в соответствии с абзацем 2 пункта 9.2 проекта контракта, *«штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. За каждый факт неисполнения Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в контракте, в порядке, установленном в соответствии с **подпунктом «б» пункта 9** Правил определения размере штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения Муниципальным 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, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года №1042 (далее – Правила), и составляет **5000 (одна тысяча) рублей 00 копеек, при цене контракта от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».***

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в абзаце 2 пункта

9.2 проекта контракта заказчик установил размеры штрафов из расчета НМЦК, однако не учел тот факт, что цена контракта после проведения аукциона может стать ниже 3 млн. руб.

В действиях Заказчика установлено нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 3,5,6,9 Постановления № 1042. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Урал Контракт» на положение аукционной документации заказчика – Администрации муниципального образования «Ольский городской округ» при проведении электронного аукциона «Текущий ремонт тротуара по ул.Советской (от пл.Ленина до здания суда (ул.Советская, 30) в пос.Ола Ольского района Магаданской области» (реестровый номер <...>) обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 4, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, пп. 3,5,6,9,11,12 постановления Правительства № 1042.
3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений на этапе заключения контракта.
4. Передать сведения о выявленных нарушениях соответствующему должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.