**Акт № 38П-20**

**по результатам внеплановой камеральной (выборочной) проверки**

г. Ярославль «20» марта 2020

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославского УФАС России) от «18» марта 2020 № 63, нами, руководителем инспекции, заместителем руководителя управления Лебедевой С.Н., членами инспекции: начальником отдела контроля закупок Катричевой Е.И., главным специалистом-экспертом отдела контроля закупок Печниковым А.Г., проведена внеплановая камеральная (выборочная) проверка соблюдения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о закупках заказчиком, администрацией Некоузского муниципального района, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на осуществление технического надзора за строительством объекта ОС хозяйственно-бытовых стоков в п. Октябрь (извещение № 0371300037819000046).

Проверка проводилась: 18-20 марта 2020 года.

Юридический адрес проверяемой организации: Российская Федерация, 152730, Ярославская область, Некоузский район, село Новый Некоуз, улица Кооперативная, дом 12.

Проверяемая закупка: аукцион в электронной форме на право заключения муниципального контракта на осуществление технического надзора за строительством объекта ОС хозяйственно-бытовых стоков в п. Октябрь.

Заказчик, администрация Некоузского муниципального района (далее также – заказчик), о времени, дате и месте проведения внеплановой проверки уведомлен надлежащим образом, направил ходатайство о проведении внеплановой проверки в отсутствие представителя,

В ходе внеплановой камеральной (выборочной) проверки Инспекцией изучены следующие документы и сведения: извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0371300037819000046; аукционная документация.

Рассмотрев и изучив представленные документы и материалы, Инспекция приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты

начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе (пункт 11 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Частью 4 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса от участника электронного аукциона 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.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону (часть 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодами времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления событий, которыми определено его начало.

Статьей 194 ГК РФ установлено, что, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Таким образом, в данном случае, учитывая, в том числе приведенные выше положения ГК РФ, для расчета даты окончания срока предоставления заказчиком разъяснений положений документации об электронном аукционе необходимо выполнить следующие действия: (1) отнять от даты окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе три дня, четвертый день, таким образом, будет датой окончания срока, в течение которого участники закупки могут подать заказчику запрос, содержащий просьбу разъяснить положения документации об электронном аукционе; (2) прибавить к этой дате еще два дня, таким образом, второй день будет являться датой окончания срока предоставления заказчиком разъяснений положений документации об электронном аукционе (то есть до двадцати четырех часов этого дня срока заказчик может давать ответы на запросы о разъяснении положений документации об электронном аукционе, поступившие в последний возможный день срока).

Иными словами, согласно закону дата окончания срока предоставления заказчиком участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе находится в прямой зависимости от даты поступления соответствующего запроса.

В соответствии с извещением и документацией об электронном аукционе (пункт 21 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе) заказчиком установлена следующая дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе: 01.11.2019 07 часов 00 минут по московскому времени.

Согласно пункту 21 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе заказчиком установлено следующее:

Запросы на разъяснение положений документации об электронном аукционе могут быть направлены участником аукциона по 28.11.2019.

Дата начала срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе - дата размещения документации об электронном аукционе в единой информационной системе.

Дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе - 30.11.2019.

В случае, если дата окончания предоставления разъяснения положений документации приходится на нерабочий день, то датой окончания предоставления разъяснений является ближайший следующий за ним рабочий день в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации.

Как установлено выше, заказчиком в документации об электронном аукционе дата окончания срока подачи заявок установлена как 01.11.2019, то, учитывая вышеназванные положения законодательства, датой окончания срока, в течение которого участники закупки могут подать заказчику запрос, содержащий просьбу разъяснить положения документации об электронном аукционе, является 28.10.2019, а датой предоставления заказчиком ответов на поступившие запросы – не позднее 30.10.2019.

Принимая во внимание избранный заказчиком способ изложения, Инспекция приходит к выводу, что в данном случае дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе, установлена заказчиком противоречивым, не допускающим однозначного толкования участниками закупки условий данной закупки образом; поскольку, с одной стороны, такая дата установлена «30.10.2019», с другой стороны, «в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе» (то есть фактически позднее, чем 30.10.2019); что, соответственно, является **нарушением пункта 11 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Заказчиком в пункте 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет (пункт 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе), на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Срок действия банковской гарантии определяется в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно пункту 7.1 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта установлено, что до подписания контракта, исполнитель должен представить заказчику обеспечение исполнения контракта в виде безотзывной банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный в пункте 7.9. счет заказчика в размере 5 % начальной (максимальной) цены контракта на сумму 49 770 рублей 50 копеек на период с даты заключения контракта по 30.07.2020 года.

Пунктом 4.1 раздела 4 «Сроки и место выполнения работы по контракту» проекта муниципального контракта установлено, что срок выполнения работ: с даты подписания контракта до 31 июля 2020 г.

Из приведенных выше положений аукционной документации (пункт 6 раздела 1 «Информационной карты аукциона» документации об электронном аукционе, пункт

4.1 раздела 4 «Сроки и место выполнения работы по контракту», пункт 7.1 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта) следует, что требование к обеспечению исполнения муниципального контракта, в частности к сроку действия такого обеспечения, представляемого участником закупки в виде банковской гарантии, установлено противоречивым, исключающим возможность однозначного толкования участниками закупки условий данной закупки образом: с одной стороны заказчик конкретизирует период, на который должна быть выдана банковская гарантия (с момента заключения муниципального контракта по 30.07.2020, при этом такой срок равен сроку исполнения обязательств контракту, что противоречит части 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ), с другой стороны - срок действия банковской гарантии поставлен в зависимость от исполнения обязательств по муниципальному контракту (соответственно, банковская гарантия должна быть выдана как минимум на период с момента заключения муниципального контракта по 31.08.2020), что, соответственно, является **нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать сведения о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В пункте 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме заказчиком установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 49 770 рублей 50 копеек.

Согласно пункту 7.1 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта установлено, что до подписания контракта, исполнитель должен представить заказчику обеспечение исполнения контракта в виде безотзывной банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный в пункте 7.9. счет заказчика в размере 5 % начальной (максимальной) цены контракта на сумму 49 770 рублей 50 копеек на период с даты заключения контракта по 30.07.2020 года.

Вместе с тем пункт 7.5 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта содержит иную информацию: в случае если исполнителем в качестве способа обеспечения исполнения контракта выбрал внесение денежных средств и, если исполнитель исполнил взятые на себя по контракту обязательства надлежащим образом, заказчик обязан возвратить ему денежные средства в течение 10 рабочих дней со дня получения заказчиком соответствующего письменного требования исполнителя.

В пункте 4.1 раздела 4 «Сроки и место выполнения работы по контракту» проекта муниципального контракта установлено, что срок выполнения работ: с даты подписания контракта до 31 июля 2020 г.

Из анализа вышеприведенных положений аукционной документации (пункта 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» и пунктов 4.1 раздела 4 «Сроки и место выполнения работы по контракту» 7.1 и 7.7 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта) следует, что заказчиком в аукционной документации требования к обеспечению исполнения

контракта, в частности к сроку обеспечения исполнения контракта, представляемого в виде внесения денежных средств на счет заказчика, установлены противоречивым образом, не допускающим возможность однозначного толкования условий закупки, поскольку в данном случае потенциальным участникам закупки, имеющим намерение принять участие в аукционе в электронной форме, не предоставляется возможным однозначно, четко установить в течение какого именно периода времени данные денежные средства будут находиться в распоряжении заказчика: до полного исполнения исполнителем обязательств по контракту и заявления требования о возврате данных денежных средств, либо исключительно до 30 июня 2020 года, что, соответственно, является **нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Исходя из части 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с частью 27 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 7.5 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, в случае если исполнителем в качестве способа обеспечения исполнения контракта выбрал внесение денежных средств и, если исполнитель

исполнил взятые на себя по контракту обязательства надлежащим образом, заказчик обязан возвратить ему денежные средства в течение 10 рабочих дней со дня получения заказчиком соответствующего письменного требования исполнителя.

Таким образом, заказчик, установив в проекте муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, начало течения десятидневного срока для возврата исполнителю денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, в зависимости от наступления двух обязательных в силу положений данного проекта муниципального контракта условий (исполнение исполнителем обязательств по муниципальному контракту надлежащим образом и получение заказчиком соответствующего письменного требования исполнителя), при этом согласно положениям законодательства о контрактной системе такое обеспечение необходимо вернуть при выполнении единственного условия: исполнитель исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, тем самым допустил **нарушение части 27 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Как было отмечено выше, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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). 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 ключевой ставки 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. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени (часть 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В силу части 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Пунктом 3 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), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063», утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила) 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 следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 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.

Согласно пункту 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.

Таким образом, размер штрафа, подлежащего взысканию за ненадлежащее выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств, а также за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, устанавливается контрактом в порядке, определенном соответствующим нормативным правовым актом федерального органа исполнительной власти и, следуя вышеизложенному, в зависимости от цены контракта.

Статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрены случаи изменения существенных условий контракта при его исполнении по соглашению сторон, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а именно:

- при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта (пункт 2 пункта 1 части 1);

- если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом (за исключением контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия) количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов; при этом по соглашению сторон допускается изменение с

учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта; при уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара (пункт б пункта 1 части 1);

- в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств; при этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом (пункт 6 части 1);

- если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию. Предусмотренное настоящим пунктом изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на тридцать процентов; при этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений (пункт 8 части 1);

- если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении; при этом в случае, если обеспечение исполнения контракта

осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта; в случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, предоставления подрядчиком в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ обеспечения исполнения контракта (пункт 9 части 1).

Пунктом 15 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации рассматриваемого аукциона установлена информация о возможности заказчика изменить условия контракта, согласно которому сведения о возможности по соглашению сторон снизить цену контракта при его исполнении без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта предусмотрены.

Соответственно документацией о рассматриваемой закупке изменение цены контракта по соглашению сторон предусмотрено.

Исходя из пункта 2.1 раздела 2 «Цена контракта и порядок расчетов» проекта муниципального контракта рассматриваемого аукциона цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения обязательств по контракту, за исключением случаев:

- цена контракта может быть снижена по соглашению сторон при его исполнении без изменения предусмотренных контрактом объема работ, качества выполняемых работ и иных условий исполнения контракта.

Таким образом, внесение изменений в отношении цены контракта последним предусмотрено.

Согласно пункту 8.4 раздела 8 «Ответственность сторон» проекта муниципального контракта заказчиком установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере _____ рублей и определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042: 10 процентов цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей.

За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и определяется в следующем порядке: а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно) (пункт 8.5 раздела 8 «Ответственность сторон» проекта муниципального контракта).

Вместе с тем Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (начало действия редакции Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ с учетом изменений 01.05.2019) положения о том, что штраф указывается в виде фиксированной суммы, исключены (внесены соответствующие изменения в части 5 и 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Также Правительство Российской Федерации скорректировало правила определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение контракта: из пунктов 1-6, 9 Правил определения размера штрафа исключены положения о том, что штраф указывается в виде фиксированной суммы (Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042» внесены соответствующие изменения, вступившие в силу 14.08.2019).

Соответственно, положения статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, определяющие обязанность включения в проект контракта не только условия об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, но и закрепление размера штрафа с учетом порядка его определения Правительством Российской Федерации являются императивными нормами и не предполагают возможности для заказчика по своему усмотрению устанавливать такие условия.

Верховный Суд Российской Федерации в Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) сделал вывод, что применяемое Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ понятие «в виде фиксированной суммы» означает, что, размер штрафа будет являться неизменным (фиксированным) вне зависимости от срока исполнения сторонами нарушенного обязательства (пункт 34).

Соответственно, размер штрафа устанавливается от цены контракта, которая при исполнении контракта с учетом изложенного, может быть изменена по соглашению сторон, в связи с чем правило об установлении при заключении контракта фиксированной суммы штрафа не соответствует установленному порядку его определения.

Проанализировав положения раздела 8 «Ответственность сторон» проекта муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, Комиссия пришла к выводу, что указание в пунктах 8.4 и 8.5 проекта муниципального контракта, на размер штрафа «в виде фиксированной суммы» установлено в противоречие с частями 5 и 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, пунктами 3 и 9 Правил, а право заказчика потребовать уплаты пени за просрочку исполнения исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, конкретный размер таких пеней в соответствии с требованиями части 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и вовсе отсутствует.

Соответственно, заказчиком допущено **нарушение частей 5, 7 и 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, пунктов 3 и 9 Правил.**

По итогам проведения рассматриваемой процедуры 18.11.2019 между заказчиком,

администрацией Некоузского муниципального района, и исполнителем, государственным предприятием Ярославской области «Северный водоканал», заключен муниципальный контракт № 0371300037819000046000 1 на осуществление технического надзора за строительством объекта ОС хозяйственно-бытовых стоков в п. Октябрь (далее - контракт).

По итогам проведения проверки в соответствии с частью 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» инспекцией Ярославского УФАС России принято решение:

1. Признать заказчика, администрацию Некоузского муниципального района, нарушившим пункты 8 и 11 части 1 статьи 64, части 5, 7, 8 и 27 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, пункты 3 и 9 Правил.

2. Не выдавать заказчику, администрации Некоузского муниципального района, обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений, поскольку на момент проведения настоящей проверки заключен контракт.

3. Передать материалы настоящего акта уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для принятия мер в соответствии с требованиями кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Направить настоящий акт руководителю заказчика, администрации Некоузского муниципального района, для рассмотрения и ознакомления.

Настоящий акт может быть обжалован в судебном порядке в установленный законом срок.

Акт составлен в 2 экземплярах на 12 листах.

Руководитель Инспекции Лебедева С.Н.

Члены Инспекции: Катричева Е.И.

Печников А.Г.