

## Решение № 05-6/1-134-2017

27 июля 2017 года  
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

в присутствии представителей:

- Администрация города Ржева (далее – Уполномоченный орган):

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей Муниципального учреждения культуры «Городской Дом культуры» города Ржева (далее – Заказчик), ООО «Перспектива» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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) и 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, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Тверское УФАС России 20.07.2017 поступила жалоба Общества о несоответствии документация электронного аукциона на право заключения контракта на капитальный ремонт здания Муниципального учреждения культуры «Городской Дом культуры» города Ржева, находящегося по адресу: Тверская область, г. Ржев, Ленинградское шоссе, д. 5, в рамках мероприятия «Проведение ремонтных работ на объектах муниципальных учреждений культуры Тверской области в рамках реализации плана основных мероприятий, связанных с подготовкой и

проведением празднования на Федеральном уровне памятной даты «800-летие основания г. Ржева Тверской области»» (извещение от 05.07.2017 № 0136300005817000039) требованиям Закона в части:

1) неустановления в проекте контракта всех возможных значений размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта, предусмотренного Правилами 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;

2) неустановления конкретного срока действия контракта;

3) установления непредусмотренного Законом требования о замене (предоставлении нового) обеспечения исполнения контракта;

Уполномоченным органом представлены письменные возражения на жалобу, согласно которым доводы, изложенные в жалобе, являются несостоятельными, а жалобу не подлежит удовлетворению. Заказчик согласен с возражениями Уполномоченным органом, просит рассмотреть жалобу в отсутствие представителей Заказчика.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

05.07.2017 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение о проведении электронного аукциона на капитальный ремонт здания Муниципального учреждения культуры «Городской Дом культуры» города Ржева, находящегося по адресу: Тверская область, г. Ржев, Ленинградское шоссе, д. 5, в рамках мероприятия «Проведение ремонтных работ на объектах муниципальных учреждений культуры Тверской области в рамках реализации плана основных мероприятий, связанных с подготовкой и проведением празднования на Федеральном уровне памятной даты «800-летие основания г. Ржева Тверской области»» и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 6 674 340,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона 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.

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

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

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом 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 обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 6 статьи 34 Закона 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).

Согласно части 7 статьи 34 Закона пена 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, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 8 статьи 34 Закона 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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

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.

Раздел 10 проекта контракта в соответствии с требованиями частей 4 - 8 статьи 34 Закона содержит условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Так, согласно пункту 10.2 проекта контракта «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф. Размер штрафа определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 №1063 «Об утверждении Правил 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» и устанавливается в размере 5 % от цены настоящего Контракта, что составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей \_\_ копеек.

*Штрафные санкции применяются к каждому случаю ненадлежащего исполнения настоящего Контракта. Указанные средства перечисляются на счет Заказчика.»*

Согласно пункту 10.3 проекта контракта «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, Заказчик уплачивает Подрядчику штраф. Размер штрафа определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 №1063 «Об утверждении Правил 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» и устанавливается в размере 2 % от цены настоящего Контракта, что составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей \_\_ копеек.»

Неустановление в проекте контракта всех возможных пороговых значений штрафов в зависимости от цены контракта, которая будет известна по результатам проведения аукциона, не свидетельствует о противоречии таких положений проекта контракта требованиям Закона и Правил.

Кроме того, Комиссия учитывает, что согласно пункту 1 статьи 332 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон; при этом в силу статьи 330 ГК РФ под неустойкой понимается, в том числе, штраф, пеня.

Таким образом, вне зависимости от того, содержит ли проект контракта условия об ответственности заказчика и подрядчика, надлежащим образом установлены такие условия или нет, размер такой неустойки определяется Законом и Правилами.

В данной части жалоба Общества является необоснованной.

2. Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно 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 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 1 статьи 96 Закона заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно пункту 11.4 проекта контракта срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 16.5 проекта контракта установлено, что контракт вступает в силу и становится обязательным для исполнения Сторонами с даты его заключения и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по контракту.

В силу статьи 190 ГК РФ срок может быть обозначен календарной датой, периодом времени в годах, месяцах, днях, так и определен указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Пунктом 3 статьи 425 ГК РФ установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Согласно пункту 2.3 проекта контракта оплата производится ежемесячно по факту выполненных работ в течение 15 рабочих дней с даты подписания Сторонами следующих документов (дата подписания документов – не позднее 30.09.2017): акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), расчетно-платежных документов (счетов, счетов-фактур (при работе с НДС)), иных документов, обосновывающих произведенные затраты, в безналичной форме, платежным поручением путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика. Контракт считается полностью исполненным после подписания Приемочной комиссией, назначенной Заказчиком, Акта приемки выполненных работ.

Разделом 3 проекта контракта установлены сроки и место выполнения работ.

Так, согласно пункту 3.1 проекта контракта начало выполнения работ: дата заключения контракта. Завершение выполнения работ – не позднее 30.09.2017.

Таким образом, в документации об аукционе присутствуют положения проекта контракта, позволяющие определить срок исполнения обязательств, а также срок действия контракта, и, следовательно, при выборе участником закупки способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии данному участнику предоставляется возможным рассчитать и установить срок ее действия.

В данной части жалоба Общества является необоснованной.

3. Согласно части 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно 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 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 1 статьи 96 Закона заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Согласно части 3 статьи 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно части 4 статьи 96 Закона контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 96 Закона в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

Согласно пункту 7.4 проекта контракта: «В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего Контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения Контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта на тех же условиях, которые указаны в настоящей статье Контракта.».

Таким образом, Заказчиком установлено не предусмотренное статьей 96 Закона требование к обеспечению исполнения контракта.

В данной части жалоба Общества является обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в

сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» частично обоснованной.
2. Признать Муниципальное учреждение культуры «Городской Дом культуры» города Ржева и Администрацию города Ржева нарушившими требования части 4 статьи 64, части 1 статьи 34 и статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Муниципальному учреждению культуры «Городской Дом культуры» города Ржева предписание об устранении выявленных нарушений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-134-2017**

#### **об устранении нарушения в сфере закупок**

27 июля 2017 года  
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

в присутствии представителей:

- Администрация города Ржева:

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей Муниципального учреждения культуры «Городской Дом культуры» города Ржева, ООО «Перспектива», на основании решения от 27.07.2017 по делу № 05-6/1-134-2017 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**



Муниципальному учреждению культуры «Городской Дом культуры» города Ржева:

1. При заключении контракта по результатам осуществления закупки путем проведения аукциона на капитальный ремонт здания Муниципального учреждения культуры «Городской Дом культуры» города Ржева, находящегося по адресу: Тверская область, г. Ржев, Ленинградское шоссе, д. 5, в рамках мероприятия «Проведение ремонтных работ на объектах муниципальных учреждений культуры Тверской области в рамках реализации плана основных мероприятий, связанных с подготовкой и проведением празднования на Федеральном уровне памятной даты «800-летие основания г. Ржева Тверской области»» (извещение от 05.07.2017 № 0136300005817000039) исключить из пункта 11.2 проекта контракта как несоответствующее требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» требование о замене (предоставлении нового) обеспечения исполнения контракта.

2. В течение пяти рабочих дней со дня исполнения предписания представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении пункта 1 настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.