РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/22-2019

25.03.2019 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд без участия представителей заявителя, заказчика, извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Консалтинговая компания «ГОСЗАКАЗ» на положения аукционной документации заказчика – ФГБУ «Колымское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» при проведении электронного аукциона «Услуги по перевозке грузов морскими судами» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 4 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 при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе.

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 . 06.03.2019 Заказчиком – ФГБУ «Колымское УГМС» - на официальном сайте единой информационной системы (далее - ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Услуги по перевозке грузов морскими судами» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 4 000 000,00руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 05.04.2019 15:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 05.04.2019; дата проведения аукциона – 08.04.2019.

2. Согласно доводу заявителя, в проекте контракта аукционной документации содержатся противоречивые сведения о размере обеспечения контракта в денежном и процентном выражениях.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе, размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

Вместе с тем, пунктом 3.3 проекта контракта документации об электронном аукционе заказчиком установлено следующее: «Размер обеспечения исполнения контракта составляет **400000 (четыреста тысяч) рублей 00 копеек, т.е. 5 процентов** начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки».

Согласно извещению о проведении электронного аукциона от 06.03.2019 № 0347100000619000034 **начальная максимальная цена (далее – НМЦК) составляет 4 000 000,00 рублей, размер обеспечения исполнения контракта равен 400 000,00 рублей, что составляет 10% от НМЦК.**

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в проекте государственного контракта документации об электронном аукционе и извещении о проведении электронного аукциона противоречивых сведений о размере обеспечения контракта, что является нарушением части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе, довод заявителя нашел свое подтверждение.

В связи с тем, что выявленное нарушение заказчиком устранено, Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении выявленного нарушения.

3. Заявитель полагает, что Заказчиком установлены размеры штрафов с нарушением требований, предусмотренных законодательством о контрактной системе.

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.

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, 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.

Названный порядок урегулирован Правилами 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, утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Постановление № 1042).

Согласно извещению о проведении электронного аукциона от 06.03.2019 №0347100000619000034, к участию в закупке допускаются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Согласно пункту 4 Постановления № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

(далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

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 виде фиксированной суммы, определяемой 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.

Комиссией в ходе проведения внеплановой проверки было установлено, что пункты 3, 4 раздела 4 проекта контракта документации об электронном аукционе «Ответственность сторон» содержит следующие положения:

«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения исполнителя, являющегося СМП, в соответствии с Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: **3 процента цены контракта** и составляет _____ (сумма прописью) рублей ___ копеек.

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: составляет **1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек.»**

То есть, заказчиком в проекте контракта предусмотрены размеры штрафа только для случая, если цена контракта не превышает 3 000 000 рублей.

Как было указано ранее НМЦК составляет 4 000 000 рублей.

В соответствии с частью 4 статьи 68 Закона о контрактной системе, электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном настоящей статьей.

Согласно части 10 статьи 69 Закона о контрактной системе, участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие, в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Таким образом, в ходе проведения электронного аукциона не исключается возможность снижения НМЦК до значения, превышающего 3 000 000 рублей.

Поскольку заказчик заранее не может достоверно знать о цене контракта, устанавливая конкретный размер штрафа для цены контракта, не превышающей 3 000 000 рублей, заказчик нарушает часть 8 статьи 34, пункт 4, пункт 6 Постановления № 1042. Довод заявителя нашел свое подтверждение.

В указанном случае, при определении размера штрафов в проекте контракта, заказчику надлежало установить вариативные размеры штрафов в соответствии с Постановлением № 1042.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Консалтинговая компания «ГОСЗАКАЗ» на положения аукционной документации заказчика - Федерального государственного бюджетного учреждения «Колымское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» при проведении электронного аукциона «Услуги по перевозке грузов морскими судами» (реестровый номер <...>) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушения части 1 статьи 96, части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 4, 6 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.

3.Выдать предписание об устранении выявленных нарушений на этапе заключения контракта.

4. Передать материалы дела для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, о необходимости внесения изменений в проект контракта.

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