

Комиссия по контролю в сфере закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) в составе:

председатель – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены комиссии:

заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Иванов В.В.,

ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Четверткова Т.В.,

в присутствии представителей администрации Токаревского района Тамбовской области (далее также Заказчик) <.....>,

в отсутствие представителей ООО «СТРОЙИНВЕСТ», уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель) на действия администрация Токаревского района Тамбовской области при проведении электронного аукциона на строительство автодороги «Токаревка-Сергиевка»-Марьевка-Калиновка Токаревского района Тамбовской области (извещение № 0164300039816000010),

#### УСТАНОВИЛА:

Администрация Токаревского района Тамбовской области 07.09.2016 опубликовала на сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещение № 0164300039816000010 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству автодороги «Токаревка-Сергиевка»-Марьевка-Калиновка Токаревского района Тамбовской области (далее также Аукцион). Изменения извещения внесены 16.09.2016.

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 735 910 руб.

Окончание подачи заявок – 03.10.2016 в 09-00 часов.

На участие в Аукционе была подана единственная заявка от участника закупки с порядковым номером 1 (ООО «Реал-Макс»), которая была признана аукционной комиссией Заказчика соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и документации об аукционе. В соответствии с ч. 16 ст. 66 Закона о контрактной системе Аукцион признан несостоявшимся. На основании п. 4 ч. 1 ст. 71 Закона о контрактной системе аукционная комиссия приняла решение заключить контракт с ООО «Реал-Макс».

ООО «СТРОЙИНВЕСТ», считая документацию об аукционе несоответствующей требованиям законодательства о контрактной системе, обратилось с жалобой в Тамбовское УФАС России (вх. от 30.09.2016 № 6910).

В качестве доводов по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ» указало следующее:

1) Заказчик в п. 8.6 проекте контракта устанавливает ответственность за неисполнение следующего условия: «Штрафы начисляются за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, предусмотренного п. 1.3 контракта. Размер штрафа определен в соответствии с постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 и составляет \_\_% или \_\_ рублей». При этом пункт 1.3 контракта, на который ссылается в данном случае Заказчик, не содержит требования о социально ориентированных некоммерческих организаций. Данное противоречие вводит участников закупки в заблуждение;

2) Заявитель считает, что не установление условий отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней), нарушают п. 6.1 ст. 34 Закона о контрактной системе;

3) Заявитель указывает, что возлагая дополнительные требования к обеспечению исполнения контракта (п. 13.7 проекта контракта), Заказчик ущемляет права участников;

4) Положение п. 2.4 проекта контракта о выплате генподрядчику суммы, уменьшенной на сумму неустойки, нарушает права генподрядчика.

Заказчик против доводов жалобы возражал, считает их необоснованными, представил письменные пояснения (вх. от 06.10.2016 № 7027).

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев жалобу, возражения на неё и материалы электронного аукциона, приходит к следующим выводам.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» Комиссия Тамбовского УФАС России признала её необоснованной, обозначенной ниже по тексту.

1. Комиссия Тамбовского УФАС России считает необоснованным довод жалобы Заявителя о том, что проект контракта содержит противоречивые положения, а именно: п. 8.6 и п. 1.3 проекта контракта в силу следующего.

В пункте 8.6 проекта контракта установлено следующее: «Штрафы начисляются за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, предусмотренного п. 1.3 контракта. Размер штрафа определен в соответствии с постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 и составляет \_\_% или \_\_ рублей».

В пункте 1.3 проекта контракта указано: «При исполнении Контракта стороны руководствуются «Перечнем нормативно-технических документов, применяемых при строительстве (реконструкции) автомобильных дорог и искусственных сооружений на них» (Приложение № 1 к контракту), условиями настоящего Контракта и приложений к нему».

Комиссия Тамбовского УФАС России отмечает, что отсутствие каких-либо условий в п. 1.3 проекта контракта по привлечению СМП в качестве субподрядчиков по

данному контракту делает невозможным применение Заказчиком положений п. 8.6 проекта контракта по начислению штрафа, поскольку в этом случае отсутствуют какие-либо основания по его применению.

Кроме того, извещением о проведении рассматриваемого электронного аукциона, а также пунктом 26 Информационного паспорта аукциона установлено, что участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Таким образом, в этой части отсутствуют противоречия, способные ввести участников закупки в заблуждение.

**2.** Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик в проекте контракта не установил условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней), что является нарушением ч. 6.1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Согласно [части 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.

При этом [частями 5, 7, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

В соответствии с [частью 6.1 статьи 34](#) Закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Разделом 8 проекта контракта установлено обязательное условие об ответственности заказчика и подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом, [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрена обязанность Заказчика установления в проекте контракта случаев и условий предоставления отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Ввиду чего довод жалобы в данной части Комиссия Тамбовского УФАС России признает необоснованным.

**3.** Заявитель считает, что п. 13.7 проекта контракта: *«В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение генподрядчиком своих обязательств по настоящему контракту, генподрядчик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения контракта перестало*

*действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнение обязательств контракта на тех же с условиях, которые указаны в настоящем разделе контракта» противоречит законодательству о контрактной системе.*

Комиссия Тамбовского УФАС России отклоняет данный довод жалобы как необоснованный.

Согласно [части 1 статьи 34](#) Закона о контрактной системе 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.

Законом о контрактной системе предусмотрена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта (пункт 1 статьи 96 данного Закона) по электронному аукциону.

Согласно [части 4 статьи 96](#) Закона о контрактной системе, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

По смыслу положений Закона о контрактной системе установление вышеуказанного обеспечения направлено на предоставление заказчику гарантий по выполнению предусмотренных контрактом работ, а заключение и исполнение контракта по результатам проведения электронного аукциона без его обеспечения не допускается.

Оспариваемое Заявителем условие контракта в случае, если обеспечение исполнение контракта перестало быть действительным, закончилось своё действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, то подрядчик обязан представить заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнение контракта, не противоречит положениям Закона о контрактной системе и не нарушает права и законные интересы исполнителя контракта (подрядчика).

Обеспечение исполнения контракта направлено на защиту интересов государственных и муниципальных заказчиков от действий недобросовестных участников размещения заказов и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление банковской гарантии или залога денежных средств является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у неё намерения исполнить контракт.

Кроме того, указанное условие контракта о предоставлении нового обеспечения исполнения контракта направлено и на защиту интересов подрядчика (победителя закупки), поскольку исключает риск расторжения контракта по причине прекращения действительности обеспечения исполнения контракта в силу

сложившихся обстоятельств, так как предоставляет возможность продолжения исполнения работ по контракту путем предоставления иной (новой) действительной банковской гарантии либо залога денежных средств.

Исходя из изложенного, Комиссия Тамбовской УФАС России отклоняет данный довод жалобы как необоснованный.

**4.** Заявитель считает, что положение п. 2.4 проекта контракта о выплате Генподрядчику суммы, уменьшенной на сумму неустойки, нарушает права Генподрядчика.

Комиссия Тамбовского УФАС России считает данный довод необоснованным в силу следующего.

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). Пенья 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 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 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, 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.

Проект 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.

*Пунктом 2.4 проекта контракта установлено следующее: «Оплата производится в рублях, в течение 30 (тридцати) дней с даты подписания документации, подтверждающей выполнение полного объема работ, предусмотренных п. 1.1 контракта (формы №№ КС-2, КС-3), при этом Заказчик вправе произвести оплату по контракту путем выплаты Генподрядчику суммы, уменьшенной на сумму неустойки (штрафа, пени) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Генподрядчиком предусмотренных контрактом обязательств».*

Согласно письму ФАС России от 10.12.2015 № АЦ/70978/15 и письму Минэкономразвития России от 21.09.2015 № Д28и-2829 заказчик вправе производить оплату контракта за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) или вправе вернуть обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер начисленных штрафов, пеней.

Таким образом, положение пункта 2.4 проекта контракта не противоречит требованиям действующего законодательства.

В соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Заявителем не представлено документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы, а также не представлено документов и сведений, свидетельствующих об ограничении Заказчиком количества участников закупки, в том числе о нарушении прав и законных интересов Заявителя жалобы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.8 ст. 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 Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закона о контрактной системе настоящее решение в течение трех месяцев со дня его принятия может быть обжаловано в арбитражный суд Тамбовской области по адресу: 392000, г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.