

## РЕШЕНИЕ

по делу № 121-03-2/2016 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

01 апреля 2016 г.

Резолютивная часть решения оглашена 31 марта 2016 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 27 от 16.04.2015г. (далее - Комиссия), в составе: <...>, рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» б/н, б/д (вх. от 24.03.2016 г. № 1253э) на действия Заказчика - Министерство строительного комплекса Рязанской области при проведении открытого конкурса на выполнение работ по строительству объекта: «Центр единоборств в г. Рязани» (№ [0859200001116000514](#)) и, проведя внеплановую проверку представленных документов,

у с т а н о в и л а:

Министерством строительного комплекса Рязанской области (далее – Заказчик) была инициирована процедура закупки путем проведения открытого конкурса на выполнение работ по строительству объекта: « Центр единоборств в г. Рязани» (№ [0859200001116000514](#)) (далее – открытый конкурс).

Уполномоченным учреждением выступило ГКУ Рязанской области «Центр закупок Рязанской области».

04 марта 2016 года извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе были размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 503 068 910,00 рублей.

По мнению Заявителя, Заказчик, формируя положения конкурсной документации, допустил следующие нарушения 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 ФКС), а именно:

1) В конкурсной документации Заказчик не установил требование к участникам закупки, а именно, требование к лицензии Министерства по чрезвычайным ситуациям Российской Федерации на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

2) В проекта контракта не установил надлежащим образом величины штрафов в соответствии с «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», утвержденными Постановлением Правительства

Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063 (далее – Правила);

3) Ненадлежащим образом установлен размер пени для поставщика (подрядчика, исполнителя) и порядок ее определения согласно Правилам.

В своем отзыве на жалобу, от 30.03.2016г. № ВМ/7-929 (вх.1396 от 31.03.2016г.), Министерство строительного комплекса Рязанской области сообщило, что Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает ее необоснованной, а действия по определению содержания конкурсной документации соответствующим требованиям Закона о ФКС.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика и Уполномоченным учреждением поддержали доводы, изложенные в отзыве на жалобу.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

1) В соответствии с пунктом 6.1. раздела 6 «Перечень документов, которые должны быть представлены участником конкурса» конкурсной документации, заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать действующее свидетельство о допуске к выполнению работ в соответствии перечнем видов работ, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г. № 624, выданное саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации...

Также согласно пункта 4.2.22. раздела 4 «Права и обязанности подрядчика» проекта контракта все субподрядные организации обязаны иметь свидетельства саморегулируемой организации на работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Следовательно, при отсутствии у участника закупки лицензии Министерства по чрезвычайным ситуациям Российской Федерации на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, подрядчик вправе привлечь для выполнения соответствующих работ субподрядную организацию, имеющую соответствующую лицензию.

Таким образом, конкурсная документация не должна содержать требование о предоставлении участником закупки лицензии Министерства по чрезвычайным ситуациям Российской Федерации на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности первого довода Заявителя.

2) Согласно части 5 статьи 34 Закона о ФКС, 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 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 8 статьи 34 Закона о ФКС, 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 01.12.2014г. № АД/48791/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об оплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей», учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размером штрафа, предусмотренные 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, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063 (далее – Правила), для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Согласно пункту 8.4.1. проекта контракта Заказчиком установлено: «За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет:

- \_\_\_\_\_ руб. (5% цены Контракта, в случае если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей).

- \_\_\_\_\_ руб. (1% цены Контракта, в случае если цена контракта составляет от 50

млн. рублей до 100 млн. рублей).

- \_\_\_\_\_ руб. (0,5% цены Контракта, в случае если цена контракта превышает 100 млн. рублей)».

Согласно пункту 8.4.2. проекта контракта Заказчиком установлено: «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы и составляет:

- \_\_\_\_\_ руб. (2% цены Контракта, в случае если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей).

- \_\_\_\_\_ руб. (1,5% цены Контракта, в случае если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей).

- \_\_\_\_\_ руб. (0,5% цены Контракта, в случае если цена контракта превышает 100 млн. рублей)».

Однако, в соответствии с пунктом 4 Правил, установлено: «За ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей».

В соответствии с пунктом 5 Правил, установлено: «За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей».

Таким образом, в нарушение частей 5 и 8 статьи 34 Закона о ФКС, Заказчиком не установлены все возможные значения штрафов, как для Заказчика, так и для поставщика (подрядчика, исполнителя), в соответствии с Правилами, а именно, не прописаны значения штрафов в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу об обоснованности второго довода Заявителя.

3) Пунктом 8.3. проекта контракта установлено, что в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования ЦБ РФ от не уплаченной в срок суммы.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о ФКС, пени 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 пункта 8.2. проекта контракта, в случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку, предусмотренную настоящим Контрактом, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного настоящим Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения срока исполнения обязательства.

Далее приведена формула расчета пени согласно Правилам.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта не установлен размер пени, а именно «не менее чем 1/300», в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, как того требует часть 7 статьи 34 Закона о ФКС.

Следовательно, Комиссия сочла данный довод жалобы Заявителя обоснованным, а Заказчика нарушившим часть 7 статьи 34 Закона о ФКС, в части не установления

в проекте контракта размера пени в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Внеплановая проверка, проведенная в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о ФКС и пунктом 3.1.2 приказа ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14, выявила следующие нарушения Закона о ФКС:

-нарушение части 7 статьи 34 Закона о ФКС.

Пунктом 8.4. проекта контракта, установлено: «За нарушение Подрядчиком установленных Заказчиком сроков для устранения Подрядчиком дефектов, недоработок, недостатков в Проектной документации, выявленных в период гарантийного срока, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку 0,1 % от стоимости Контракта за каждый день просрочки исполнения обязательств.

Размер пени определяется согласно формуле, установленной в п. 8.2. настоящего Контракта».

Вместе с тем, размер и порядок взимания с подрядчика неустойки установлен положениями Правил, а также Закона о ФКС. Указанные нормативные правовые акты не предусматривают права Заказчика на установление пени в случае и размере, описанных в пункте 8.4. проекта контракта.

Таким образом, Комиссия сочла Заказчика нарушившим часть 7 статьи 34 Закона о ФКС.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом б) пункта 1 части 3, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Стройинвест» обоснованной в части второго довода жалобы – об отсутствии в проекте контракта всех возможных значений штрафов как для Заказчика так и для поставщика (подрядчика, исполнителя), а также третьего довода жалобы – в части не установления размера пени, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, как того требует часть 7 статьи 34 Закона о ФКС.

2. Признать Министерство строительного комплекса Рязанской области нарушившим часть 5 и 8 статьи 34, а также часть 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Министерству строительного комплекса Рязанской области предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

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

**П Р Е Д П И С А Н И Е № 121-03-2/2016**

01 апреля 2016 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 27 от 16.04.2015г. (далее - Комиссия), в составе: <...>, на основании своего решения от 01.04.2016г. по делу № 121-03-2/2016, предписывает:

1. Министерству строительного комплекса Рязанской области:

- при заключении контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Центр единоборств в г. Рязани» из проекта контракта исключить пункт 8.4.;

-установить в проекте контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Центр единоборств в г. Рязани» размер штрафов в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 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».

2. Министерству строительного комплекса Рязанской области, в течение десяти дней с момента заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Центр единоборств в г. Рязани» представить в Рязанское УФАС России доказательства его исполнения.

Невыполнение в установленный срок предписания Рязанского УФАС России влечёт за собой административную ответственность, предусмотренную частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.